

82
2ej



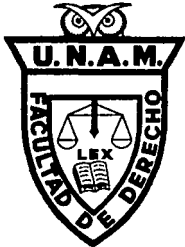
UNIVERSIDAD NACIONAL
AUTONOMA DE MEXICO

FACULTAD DE DERECHO

EL CONTROL LEGAL INTERNACIONAL
DE LA DROGADICCION

T E S I S
Que para obtener el Título de
LICENCIADO EN DERECHO
p r e s e n t a

MARIO BANDA GONZALEZ



FACULTAD DE DERECHO
SECRETARIA AUXILIAR DE
LABORES PROFESIONALES

México, D. F.

1991

TESIS CON
FALLA DE ORIGEN



Universidad Nacional
Autónoma de México



UNAM – Dirección General de Bibliotecas Tesis Digitales Restricciones de uso

DERECHOS RESERVADOS © PROHIBIDA SU REPRODUCCIÓN TOTAL O PARCIAL

Todo el material contenido en esta tesis está protegido por la Ley Federal del Derecho de Autor (LFDA) de los Estados Unidos Mexicanos (México).

El uso de imágenes, fragmentos de videos, y demás material que sea objeto de protección de los derechos de autor, será exclusivamente para fines educativos e informativos y deberá citar la fuente donde la obtuvo mencionando el autor o autores. Cualquier uso distinto como el lucro, reproducción, edición o modificación, será perseguido y sancionado por el respectivo titular de los Derechos de Autor.

EL CONTROL LEGAL INTERNACIONAL DE LA DROGADICCION.

INDICE GENERAL.

PROLOGO.

CAPITULO PRIMERO

PAGINA.

PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO INTERNACIONAL PENAL..... 1

I.-Algunos Principios Básicos del Derecho Internacional Penal..... 1

A.-Denominación.-..... 1

B.-Concepto.-..... 2

C.-Fuentes.-..... 3

II.-La Integración del Derecho Internacional Penal.-..... 4

A.-Antecedentes Históricos y Doctrinales.-..... 4

B.-Situación Actual y Perspectivas en Desarrollo.-..... 7

C.-Territorialidad de Leyes Penales.-.....11

D.-Jurisprudencia Internacional.-.....15

III.-Precedente Histórico-Jurídico de la Jurisdicción Internacional Penal.-.....16

A.-De la Primera Guerra Mundial:El Tribunal Supremo de Leipzig.-.....16

B.-El Tribunal de Nuremberg.-.....18

C.-El Tribunal de Tokio.-.....23

IV.-Bases de la Jurisdicción Internacional Penal.-.....27

CAPITULO SEGUNDO.

LA NCCION DEL DELITO EN EL DERECHO INTERNACIONAL PENAL.-...36

V.-Concepto del Delito en el Derecho Internacional Penal.-.....36

A.-Delito Internacional.-.....38

	PAGINA
B.-Delitos contra el Derecho Internacional.-.....	39
C.-Los Sujetos de los Delitos Internacionales.-.....	40
VI.-Los Delitos Internacionales.-.....	43
A.-Genocidio.-.....	43
B.-La Agresión.-.....	44
C.-La Piratería.-.....	45
D.-El Apoderamiento Ilícito de Aeronaves.-.....	46
E.-Violaciones a la Inmunidad Diplomática.-.....	47
F.-Crímenes de Guerra.-.....	47
G.-Contrabando en Guerra.-.....	48
H.-El Tráfico de Alcaloides, Droga, Estupefacientes y Sicotropicos.-.....	48
VII.-La Responsabilidad Internacional de los Estados.-.....	48
A.-Teoría de la Culpa.-.....	50
B.-Responsabilidad del Estado por Actos del Orden Legisla- tivo.-.....	50
C.-Responsabilidad por los Actos de los Jefes de Estado.-....	51
D.-Responsabilidad por Actos del Poder Judicial.-.....	53
E.-Responsabilidad del Estado por Actos de sus Particulares..	55
F.-Reclamación de los Estados por Violación a los Derechos de sus Nacionales.	55
VIII.-La Reparación en el Derecho Internacional.-.....	57
A.-Restablecimiento de la Situación Anterior.-.....	57
B.-Indemnización Por Daños y Perjuicios.-.....	58
.-Prescripción de las reclamaciones de Reparación.-.....	60
D.-Intereses.-.....	62
E.-Satisfacción.....	63

CAPITULO TERCERO	PAGINA
ANTECEDENTES Y EVOLUCION HISTORICA DE LOS ESTUPEFACIENTES, NARCOTICOS Y DROGAS.-.....	65

IX.-Antecedentes Historicos de los Estupefacientes.....	65
A.-Opio.-.....	67
B.-Morfina.-.....	69
C.-Heroína.-.....	71
D.-Marihuana.-.....	72
E.-LSD.-.....	75
F.-Peyote.-.....	76
G.-Estimulantes.-.....	77
H.-Drogas menores.-.....	78
X.-Los Narcóticos.-.....	80
XI.-Clasificación de las Drogas en General.-.....	81
A.-Estupefacientes.-.....	81
B.-Sicotrópicos.-.....	86
C.-Inhalantes Volátiles.-.....	87

CAPITULO CUARTO

PRINCIPALES INSTITUCIONES Y LEYES INTERNACIONALES PARA EL CONTROL DE DROGAS, NARCOTICOS Y SICOTROPICOS.-.....

XII.-Convenio único sobre Estupefacientes de New York del 30 de Marzo de 1961.-.....	83
XIII.-Convenio sobre sustancias Psicotrópicas de 1971.-.....	91
XIV.-Protocolo de Modificación de la Convención unica de Estupefacientes de 1972.-.....	93
XV.-La Organización Mundial de la Salud.-.....	94
XVI.-Comité de Expertos en Farmacodependencia.-.....	94

	PAGINA
XVII.-La Comisión de Estupefacientes.-.....	95
XVIII.-Problemas que plantea el control de Estupefacientes.-.....	96
XIX.-Aspectos Generales de la Drogadicción en México.-.....	97
A.-Consejo Nacional de Problemas en Farmacodependencia.-..	101
B.-Orientación Social.-.....	104
C.-Función Persecutoria e Represiva.-.....	105

C A P I T U L O Q U I N T O

LEGISLACION MEXICANA APLICABLE A LOS DELITOS CONTRA LA SALUD.-.....	106
XX.-Los Delitos Contra la Salud Pública.-.....	106
XXI.-El Artículo 73 Fracción XVI de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos.-.....	107
XXII.-Su Regulación en el Código Penal en Vigor.-.....	108
XXIII.-Su regulación en la Ley General de Salud Vigente.-.....	115
XXIV.-La Institución del Ministerio Público y el Ejercicio de la acción Penal en los delitos contra la Salud Pública.-.....	118
XXV.-Legislación Mexicana Aplicable con relación a los Delitos contra la Salud.-.....	120
CONCLUSIONES -.....	124
BIBLIOGRAFIA.-.....	127

PROLOGO

La presente tesis sobre el aspecto legal y doctrinal sobre las Drogas, no es solo con el único afán de obtener en su momento el Título de Licenciado en Derecho, sino que conlleva también el objeto de señalar el daño que generan tanto para el individuo como para la sociedad el consumo y la producción de las -- mismas y muy en especial puede señalarse que tanto en los países productores como son; principalmente Colombia, Perú y Bolivia e inclusive México, como entre los consumidores como es -- los Estados Unidos, las Relaciones Internacionales se han visto actualmente muy deterioradas a tal grado que se ha insinuado la posible intervención del Ejército de un País en otro con el supuesto afán de "Exterminar a los Narcotráficantes".

Como todos sabemos a través de la Historia de la humanidad, -- diversos tipos de Drogas fueron utilizados con fines de tipo -- religioso y "mágicos", posteriormente se les halló a algunas -- drogas aspectos curativos como son, la morfina, aunque sólo en algunas enfermedades y siendo suministradas solo en pequeñas -- dosis. Pero en la actualidad la mayor parte de las drogas han generado inmensas riquezas para los narcotráficantes, lo cual les ha dado por consiguiente un gran poder que inclusive ha hecho tambalear a los Gobiernos como es el caso de Colombia en -- donde anteriormente existía un Tratado de Extradición con los Estados Unidos y que apenas en estas fechas ha sido cancelado por Colombia, debiendo para esto tener que reformar su Constitución.

Con el Presente estudio no se pretende de ninguna manera el -- dar una solución al problema de las Drogas, pues es sabido de todos ni el país más poderoso de la tierra, económicamente ha-

blando como lo es Estados Unidos, ha podido encontrar la solución a este problema.

En el problema de las drogas es muy común ver en los diarios - el deterioro que generan entre los países consumidores y productores e inclusive entre los países "de Paso". Llegando al grado de derrocar a los gobiernos como es el caso de Panamá, - en donde los Norteamericanos mediante una invasión alevosa derrocaron al General Noriega, con el pretexto de que era un narcotráficoante y que hasta el momento no se lo han podido probar en las cortes estadounidenses.

Para hablar del problema de las drogas con profundidad realmente tendríamos que hacer una investigación por muchos años y -- con la ayuda de otras personas así como de diversas instituciones. Por lo que el presente trabajo es solo una visión muy general sobre dicho problema.

Finalmente diré que el problema de las drogas es de muy difícil solución y que solo y en la medida en que exista verdadera cooperación entre los diversos países, sin ningún otro tipo de interés que el de liberar a la humanidad de dicho flagelo y -- que aunado a una verdadera educación que sobre dicho aspecto - se dé desde pequeños a los niños, se podrá dar solución a dicho problema.

"LEGISLACION INTERNACIONAL PARA EL CONTROL DE LA DROGADICCION"

CAPITULO PRIMERO

PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO INTERNACIONAL PENAL.

I.- Algunos Principios Básicos del Derecho Penal.

A.- Denominación.- La denominación del Derecho Penal empieza en 1854 cuando el maestro expositor de los principios de la escuela Napolitana, Enrique Pessina, expuso su sistema bajo el título de Elementi di Diritto Penale, y Francisco Arabia, - también en Nápoles, llamó a su obra Principi di Diritto Penale; en un principio a esta rama del derecho se le denominó por los - juristas italianos clásicos, Diritto Criminale.

Así en tanto que Giovanni Carmignani escribió sus Elementi - di Diritto Criminale, Francesco Carrara, el maestro de la escuela Toscana, no solo impuso su Programa del Corso di Diritto Criminale, sino que recopiló sus trabajos, discursos y defensas bajo la rúbrica de "opuscoli di Diritto Criminale". En el mismo - siglo XIX, Francesco Mori, tradujo a la lengua italiana los más importantes escritos de los alemanes sobre la materia, con la de nominación de Scritti Germanici di Diritto Criminale.

Así vemos que en el siglo del esplendor de la doctrina italiana ya aparecen empleadas las palabras criminal y penal para - denominar esta materia jurídica. Por lo tanto se modificaba la - terminología de los escritores en la lengua latina de los siglos XVI, XVII, XVIII; los cuales de las dos voces, empleaban la voz criminal en la designación de sus tratados y escritos. Ese bifur camiento lingüístico también se observa en autores italianos de mil setecientos y de mil ochocientos, así como en los franceses

y alemanes de la misma época. Por el contrario, los autores españoles del siglo XIX, emplearon unánimemente la denominación Derecho Penal.

La muy escasa bibliografía de carácter general anterior a 1900 de los países sudamericanos, utilizó también la denominación de Derecho Penal.

En los últimos tiempos y hoy en día, comenzando por los juristas alemanes e italianos, se ha impuesto como denominación de esa materia la de Derecho Penal, sin embargo, algunos autores de calidad especialmente franceses, continúan utilizando el título Derecho Criminal.

En México se emplea en general la denominación de Derecho penal, pero cabe recordar que en algunas entidades federativas, como por ejemplo Chihuahua, Puebla, Yucatán, se llegó a emplear la denominación de "CODIGO DE DEFENSA SOCIAL".

B.- Concepto. El Derecho Penal es tan viejo como la humanidad, nació con ella, quizá antes que ella para los que admiten las regulaciones regidas por el instinto animal y ya que no puede decirse que fuera la primera de todas en el orden cronológico, tuvo en sus orígenes de desarrollo muy superior al de las otras ~~ramas~~ del Derecho; lo que se comprende con sólo considerar la eficacia del medio coactivo que siempre representa la pena, para los hombres.

El Derecho Penal se ha definido objetivamente como el "conjunto de leyes que determinan los delitos y las penas que el poder social impone al delincuente" (Cuello Calón); o como "el -

conjunto de reglas establecidas por el Estado, que asocian el crimen como el hecho a la pena como su legítima consecuencia" (Liszt); o como "el conjunto de principios relativos al castigo del delito" (Pessina); o como "el conjunto de normas que regulan el ejercicio del poder punitivo del Estado, conectando el delito como presupuesto, la pena como su consecuencia jurídica" (Mezger); o como "el conjunto de normas que regulan el Derecho punitivo" (Renazzi, Canónico, Holzendorff); o como "el conjunto de aquellas condiciones libres para el derecho que ha sido perturbado por los actos de una voluntad opuesta a él, se ha restablecido y restaurado en todas las esferas y puntos adonde la violación llegó" (Silvela). El Maestro Raúl Garrancá y Trujillo estima que el Derecho Penal, objetivamente considerado, "es el conjunto de leyes mediante las cuales el Estado define los delitos, determina las penas imponibles a los delincuentes y regula la aplicación concreta de las mismas a los casos de incriminación". 1/

C.- Fuentes.- Doctrinariamente se admite que son fuentes del Derecho Penal mediatas y supletorias la costumbre, los principios generales, la equidad y la jurisprudencia; pero inmediata, directa y bastante, solo lo es la ley penal en su más amplia connotación.

El Art. 14. párrafo 3o. constitucional, prohíbe imponer por simple analogía y aún por mayoría de razón, en los juicios del orden criminal, pena alguna que no este decretada por una ley exactamente aplicable al delito de que se trata; y establece que es Delito el hecho u omisión que sancionan las leyes penales

1/Garrancá y Trujillo. Derecho Penal Mexicano. Editorial porruá. México.

(Art. 7, C.P.D.P.) En consecuencia, no hay delito ni pena sin ley fuente única de nuestro derecho Penal.

La garantía de legalidad, dicen los tratadistas, se conquistó por primera vez en Inglaterra con la Carta Magna expedida por Juan sin Tierra en 1215, en donde se prohibió la imposición de penas sin previo juicio legal. Mucho tiempo después César Bonnesana, Marqués de Beccaria, escribió que solo las leyes pueden decretar las penas para los delitos y éstos deben ser establecidos por el legislador. A pesar de ello, fue en la Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano de 1789, a raíz de la Revolución Francesa, donde quedó definitivamente plasmado el principio de legalidad aludido estableciéndose que nadie debía ser castigado sino en virtud de una ley anterior al delito, la cual se aplicaría según el procedimiento legal previamente establecido; que nadie podía ser acusado, arrestado ni preso, sino en los casos previstos por las leyes. Desde entonces estos principios han sido casi universalmente aceptados.

El derecho a castigar del Estado se encuentra limitado por la Ley Penal, fuente única del Derecho represivo, verdadera garantía para el delincuente, quien no puede verse sancionado por actos que la ley, de manera expresa, no haya previsto como delictuoso.

II.- LA INTEGRACION DEL DERECHO INTERNACIONAL PENAL

A.- Antecedentes Históricos y Doctrinales.- Es necesario que surja a la vida jurídica una rama especial del Derecho Internacional, que sea elaborada sistemáticamente para que los Estados de la Comunidad Internacional se percaten de su eficaz funcionamiento; para ello dicha disciplina jurídica debe dar claridad y

certeza a sus conceptos, pues sólo así se puede lograr superar - la obscuridad reinante en sistemas internos de los Estados en -- particular; además ha de crearse una jurisdicción inapelable como la Corte Internacional de Justicia, pero referente a la rama penal, para que por ese conducto se resuelvan los problemas más concretos que amenazan la existencia del mundo en que vivimos.

Podríamos seguir los pasos de algunas codificaciones, como la de La Haya de 1930, y que aún siendo aceptada por un mínimo de países, nos traza el camino para una realización positiva y tangible, así como eficaz, creando si es posible un Derecho Internacional Penal que sirva de rector en las relaciones internacionales. Para tal fin es preciso crear órganos pertinentes, a través de los cuales los Estados participen en el Derecho de Gentes, no como en la actualidad sólo cuando las necesidades lo requieran, sino en todo tiempo para que se realice verdaderamente la función creativa propia del Derecho, porque mientras se deje a los Estados la oportunidad de incumplir con sus obligaciones, surgirán como resultados controversias en las cuales dominará el más fuerte y no porque se lesione su soberanía, sino porque tomará en cuenta sus propios intereses en juego y no tendrá como - norma guía los intereses de la comunidad.

La denominación Derecho Internacional Penal, se remonta en relación a su estudio, a lo tratado por Jeremías Bentham, --- quien comprendía bajo esta denominación "el conjunto de reglas - jurídicas del Derecho Nacional de cada Estado, relativas a los - límites de aplicación en el espacio donde intervinieran situacio--

nes que generaban relaciones supranacionales" 2/ Entre otros autores que se aproximan al concepto expresado por Bentham, encontramos a Von Kholan, que considera a este tipo de Derecho, "como el conjunto de reglas jurídicas mediante las cuales el Estado, como miembro de la Comunidad del Derecho de Gentes, determinan el valor territorial de sus normas y leyes penales respecto a las personas y a los bienes jurídicos nacionales y extranacionales". 3/

Otras definiciones son expuestas desde el punto de vista del auxilio judicial internacional, así como la de Martena que considera el Derecho Internacional Penal como "el conjunto de reglas jurídicas que determinan mediante las cuales los Estados deben ayudarse recíprocamente en los asuntos judiciales de esta rama con el fin de asegurar el ejercicio de su poder penal, en el dominio de la Comunidad Internacional". 4/

Martzz, lo define como "el sistema de aquellas reglas jurídicas concernientes a las relaciones del Derecho Penal Nacional, o mejor, del Derecho Penal Interno, con el Derecho Extranjero". 5/

Según los conceptos enunciados de los anteriores auto--

2/ Cuello Calon Eugenio. Derecho Penal. Edic. IX. Editorial Nac. México. Tomo I, pág. 210.

3/ Ibidem. pág. 211.

4/ Ibidem. pág. 211.

5/ Ibidem. pág. 211.

res es combatida la noción de Derecho Internacional Penal, ya que se le da únicamente validez en cuanto al territorio, o bien, para mejor entendimiento, sólo se le concede eficacia con relación al espacio, lo que podría resumirse en los principios de la Doctrina de la Extradicción.

En el Derecho Penal Internacional, la titularidad la ostenta el Estado mientras que en el Derecho Internacional Penal, la titularidad se encuentra en la Comunidad de Naciones como un todo jurídico cultural relativamente uniforme.

La fuente de la obligatoriedad en el Derecho Penal Internacional, no es otra que el derecho de cada Estado y en el Derecho Internacional Penal, lo es el Tratado Internacional. La primera obliga o vincula al Estado y la segunda al sujeto individual. 6/

Por tal razón, se propone la aceptación del Derecho Internacional, que tenga como función al reprimir los delitos imputables a los Estados que lesionen o pongan en peligro intereses comunes de todos los países.

B.- Situación Actual y Perspectivas en Desarrollo. Se han elaborado algunos proyectos que proponen la creación de un Tribunal de Justicia Internacional con Jurisdicción Penal, encargado de la represión de aquellos delitos imputables a los Estados, tal es la idea del eminente profesor de la Universidad de -

6/ Ripolles Quintero. Revista Española de Derecho Internacional. Ed. por el Instituto Francisco de Vitoria. Madrid 1951. Tomo VI. No. 3, Pág. 977.

París, Donnadiou de Vabres, que proporciona un voto favorable a la creación de dicho Tribunal. 7/

Se puede entender a la disciplina en estudio mediante la definición siguiente: "Derecho Internacional Penal es la rama del Derecho Internacional Público que se ocupa de regular las conductas en las que resultan responsables los Estados"; para lo cual se deberá crear un Código Internacional Penal que regule dichas conductas.

Con similar fin se reunió la Asamblea de la Naciones Unidas en el año de 1946, para formar una Comisión encargada de la Codificación y Desarrollo del Derecho Internacional, recomendándose en particular la formación de un Código de los Delitos contra la Paz y Seguridad de la Humanidad y un Código Internacional Penal que recogiera los principios reconocidos en el Estatuto del Tribunal de Nuremberg.

Donnadiou de Vabres, 8/, hace notar con gran inteligencia las dificultades para establecer en el mundo un conjunto de principios por los que propugnan los partidarios del universalismo de la Norma Internacional Penal, pero confía, que en esta era de perfeccionamientos científicos, también se avance en el ámbito de la Moral Internacional, y se aprovechen las experiencias del Juicio de Nuremberg para que llegue en el futuro la --

7/ Garrido Luis. Revista Criminalia. Ed. Botas México. Enero -- 1957. Año XXIII No. 1. Pág. 51.

8/ Batiffol Henry. Aspects Philosophiques du droit International Privé. París. Ed. Dalloz. 1956.

formación de un Código Mundial Penal; y como resultado, la prevención y castigo de los delitos del orden internacional.

Es difícil el desarrollo del Derecho Internacional Penal, ya que en él se juegan intereses muy superiores a los que intervienen en las relaciones reguladas por el Derecho Penal Nacional de cada Estado y así como este derecho ha evolucionado desde el tipo de venganza o sanción privada, a la pública, así el Derecho Internacional Penal avanzará de las represalias en sus diversas manifestaciones, inclusive las bélicas, a un sistema jurídico internacional de sanciones, con la finalidad de encontrar un entendimiento social en lo Nacional y en lo Internacional, por lo que será misión de esta disciplina jurídica el castigar la conducta de los países insurrectos que provoquen hechos lesivos al orden de la Comunidad de las Naciones; claro que esto se logrará en un futuro lejano, sin embargo ya existe un Derecho Internacional Penal incipiente, que se comienza a desarrollar en algunas legislaciones, estableciendo ciertos delitos internacionales, y ante tales circunstancias se empieza a perfilar un concepto de justicia universal, según los elementos que se pueden comprobar en la etapa en que se encuentra el Derecho Internacional Penal, mismos que nos permiten esperar un desarrollo más seguro del mismo, tal como lo demuestran los siguientes acuerdos internacionales:

- 1.- La Conferencia de Unificación del Derecho Penal de 1820 en Varsovia.
- 2.- La Tercera Conferencia de Bruselas en cuanto a la Unificación del Derecho Penal en 1930.
- 3.- El Tercer Congreso de la Unión Internacional del

Avocats en 1931, celebrada en París.

- 4.- El Código Penal Polaco en 1932.
- 5.- La Conferencia Internacional de Unificación del Derecho Penal, celebrada en Madrid en el año de 1936.
- 6.- El Código Cubano de Defensa Nacional en 1936.

Todas estas convenciones tiene importancia ya que van formando una conciencia de humanidad, que crea un terreno abonado para que el Derecho Internacional Penal se desarrolle y que posteriormente, cuando dichos pensamientos sean aceptados unánimamente, se dote de coercibilidad a esas normas de este derecho universal nuevo, las cuales han de garantizar su respeto y eficacia; por lo tanto no pensamos que sea una concepción utópica la creación de este Derecho Internacional Penal, ya que es el único modo de garantizar la existencia del mundo en que vivimos, pues resulta iluso pensar que el poder y la fuerza bélica de los Estados sea un verdadero símbolo de bienestar, ya que no será siempre permitido el intervencionismo de los estados que en la actualidad son poderosos. Es una concepción de orden jurídico diferente al Derecho Penal Nacional de un Estado que sólo trata marginalmente en el ámbito internacional la aplicación especial de su Derecho Interno, mientras que a la disciplina jurídica a que nos referimos, será un sistema de sanciones para la conducta en la que resulte responsable un Estado por haber lesionado los intereses de la Comunidad Internacional. Este concepto es aceptado en la Carta de San Francisco de 26 de julio de 1945, que aunque en forma primaria, ya prevé la creación de una estructura internacional en sus artículos 41 y 42, cuando los intereses particulares de los Estados sean inferiores a los de la Comunidad Internacional, sean medios y garantía de un porvenir mejor.

C.- Territorialidad de las Leyes Penales. En realidad el problema de la delimitación espacial de las leyes penales -- de cada Estado se plantea en forma distinta respecto a las Le--
yes civiles.

Mientras que éstas, sobre todo las referentes a Estado y capacidad de las personas y relaciones familiares y sucesos -- sigue a sus destinatarios, cuando se encuentran fuera del país de su nacionalidad o de su domicilio, y, por consiguiente, son susceptibles de aplicación en país distinto, al que las dictó; las leyes penales son territoriales, afirmación que parece excluir cualquier conflicto de leyes y alejar en consecuencia, todo lo que se refiera a delitos y personas del campo del Derecho Internacional Privado.

Afirmar que las leyes penales son territoriales, puede significar, o que cada Estado confiere competencia a sus tribunales para reprimir todos los hechos delictivos realizados en -- su territorio, y sólo éstos, o que los referidos tribunales -- aplican siempre las leyes penales de su propio Estado con exclu--
sión de las de cualquier otro.

La territorialidad, en las relaciones jurídicoprivadas, puede significar varias cosas diferentes, tales como aplicación de la ley material del foro, o la regulación de las cosas situa--
das, o de los hechos producidos, en el territorio de determina--
do Estado por la ley de éste.

Entendida la territorialidad en este sentido, admite -- con frecuencia excepciones; el Estado atribuye competencia a --

sus Tribunales para juzgar delitos cometidos en su territorio, - pero a veces también esta competencia se extiende, a infraccio-- nes criminales cuya comisión tuvo lugar más allá de sus fronte-- ras.

En cuanto a la territorialidad de las leyes penales significa aplicación en todo caso de las del foro, este atributo se presta a discusión; es cierto que ningún tribunal estatal está - sujeto a normas de conflicto que le ordenen la aplicación de pre-- ceptos penales extranjeros, como ocurre en materia civil o mer-- cantil.

En este sentido, es exacta la afirmación de Batifol de - que no existen en materia penal conflictos de leyes, sino simple-- mente un problema de aplicación en el espacio de las de cada Es-- tado, pero ello no concluye que en algunas ocasiones un Tribunal necesite tener presentes reglas extranjeras de carácter penal. Sucede así en varios casos:

- 1o. Cuando para la represión de un delito cometido en - el extranjero, la posibilidad de sanción se condi-- ciona a que el hecho sea también considerado como - delictuoso en el país donde se perpetró.
- 2o. En los supuestos de existir un elemento normativo - de la antijuricidad que deba valorarse conforme a - una ley extranjera.
- 3o. Cuando para la apreciación de la reincidencia se -- tienen en cuenta las condenas en país extranjero.

40. En caso de que la capacidad para delinquir de un extranjero se aprecie por las leyes de su nación y no por las del foro.

Con fundamento en estos casos y en otros similares ---
Donnadieu de Vabres sostenía que era muy discutible la afirmación de que cada Tribunal criminal aplica solamente las leyes penales de su Estado y nunca las extranjeras. 9/

Resulta obvio fundamentar la territorialidad de la ley penal, no obstante lo cual es necesario señalar que los argumentos usualmente empleados para justificarla, tales como que el poder de castigar es facultad del Estado y debe tener su ejercicio circunscrito a los límites de soberanía del mismo, que el delito provoca sentimientos de alarma que es necesario apaciguar mediante la pena, en el lugar donde se cometió, o que es aquí donde más fácilmente se puede recoger la prueba mientras que en otro país resulta difícil o imposible; resultan pertinentes para fundamentar la territorialidad de la ley penal en cuanto supone que se aplique a todos los delitos realizados en el territorio del Estado, principio que admite excepciones, pero tales argumentos no explican porqué el Tribunal Penal aplica las leyes punitivas de su Estado en toda ocasión y nunca las extranjeras, afirmación que hemos visto, no admite excepción alguna. 10/

9/ Donnadieu de Vabres. Les Principes Modernes du Droit Penal International. París. 1928. Págs. 171 a 219.

10/ Anton Oneca. Derecho Penal. Tomo I. Madrid 1949. Pág. 113.

Entendida la territorialidad de la ley penal en el sentido de que el Tribunal ha de juzgar los hechos cometidos dentro de su Estado y más concretamente los que entran en su competencia territorial no es tan exclusiva, puesto que admite su conjugación con otros principios, tales como el de la personalidad, el real o el de la defensa, y el de justicia penal universal, fundamento de algunas excepciones a la territorialidad de la ley penal en la acepción en que ahora es examinada.

El principio de personalidad consiste en extender la competencia de los Tribunales Penales de un país y tanto la de sus leyes punitivas, a los delitos cometidos fuera de él por sus nacionales.

La territorialidad de la ley penal consiguió el triunfo sobre el principio penalista después de una larga lucha que tiene como punto de partida a éste último, en la época germana y de cuyo sistema existen numerosos vestigios en las construcciones estatutarias. 11/

El triunfo de la territorialidad penal en el estado moderno fue pleno en su aspecto positivo, juzgar los hechos cometidos en el territorio, conforme a las leyes penales de éste, pero en el aspecto negativo, de abstenerse de enjuiciar los cometidos fuera, admite las excepciones en que penetra el principio personal. 12/

11/ Donnadiou de Vabres. "Introducción a l'étude Du Droit Penal International" París 1922. Págs. 69 a 80.

12/ Quintano Ripolles. "Soberanía y Bases Militares" Revista - Española de Derecho Internacional 1955. Págs. 551 a 564. - Tratado de Derecho Penal Internacional. Tomo II, Madrid - 1957, Págs. 61 a 64.

D.- Jurisprudencia Internacional. El asunto del "Lotus". En el Estado actual del Derecho de Gentes, el principio de competencia penal territorial está admitido por los Estados, sin que se conciba que pueda ser discutida la facultad de aplicar sus propias leyes penales por los Tribunales de cada país a hechos de ellos cometidos. Tan sólo un exceso en la represión, en el sentido de realizarse en condiciones por bajo de los mínimos practicados por los Estados civilizados, podría ser estimado como una infracción de los derechos humanos, hoy protegidos por el orden jurídico internacional.

Las fuerzas armadas en el país extranjero y la extraterritorialidad de la ley penal. Aparte del caso admitido por el Derecho Internacional clásico, de la aplicación de la ley penal de su país a las fuerzas ocupantes militarmente de un territorio extranjero, a partir de la segunda guerra mundial que precisa una regulación del estatuto penal de las fuerzas militares estacionales largo tiempo en un país aliado o amigo. Una plenitud de extraterritorialidad fue, por ejemplo, concedida por Gran Bretaña a las fuerzas norteamericanas estacionadas en su país por el cambio de votos entre ambos gobiernos de 27 de julio de 1942. En cambio en el Tratado de Bruselas sobre la Unión Occidental Europea, revisado en Londres en 1954, su artículo 70. párrafo 2o., resolvió el problema en el sentido tradicional y clásico de competencia penal del Estado Territorial, que podrá renunciarla en favor de aquel a cuyo estatuto pertenezca el culpable. Dentro de la organización del Pacto del Atlántico del Norte, el Acuerdo de Londres de 19 de junio de 1951, dispone que el Estado a que pertenezcan las fuerzas destacadas conserva su propia competencia respecto a éstas, cuando se trate

de delitos perturbados por miembros de las fuerzas armadas contra otros de los mismos, su propiedad o seguridad, o con ocasión del desempeño de sus deberes o misiones oficiales. En otro caso, la prioridad corresponde a las autoridades locales, si el hecho está comprendido en sus leyes y sobre todo si afecta su propia seguridad, en caso de traición y sabotaje.

Como consecuencia de los convenios de 26 de septiembre de 1953 entre España y Estados Unidos, el Decreto-Ley Español de 23 de diciembre de 1954, creó en Madrid una Comisión Mixta de Competencias, en favor de la que deben inhibirse los jueces de instrucciones españoles, después de practicar las primeras diligencias, cuando el presunto responsable alegare y justifiicare sumariamente en condición de miembro de las fuerzas de los Estados Unidos.

La comisión está compuesta por Magistrados Civiles y Jefes Militares Españoles y su misión no es la de ejercer jurisdicción, sino la de resolver cuestiones de jurisdicción, competencia y atribuciones que pueden suscitarse en los procedimientos en que el presunto culpable perteneciere a las Fuerzas Armadas de los Estados Unidos, conforme a los Convenios vigentes. -
12/

III.- PRECEDENTES HISTORICO-JURIDICOS DE LA JURISDICCION INTERNACIONAL PENAL.

A.- De la Primera Guerra Mundial. El primer antecedente del Tribunal Internacional Penal propiamente el Tribunal Supremo de Leipzig, dicho se encuentra al término de la Primera Guerra Mundial cuando en el artículo 227 del Tratado de Paz de Ver

salles se estipuló que el ex-emperador Guillermo II debería ser llevado ante un Tribunal Penal Internacional "por suprema ofensa contra la moral internacional y la santidad de los tratados". El citado artículo 227 establecía además que "si el acusado fuese declarado culpable, este tribunal debería fijar el castigo -- que considere deba imponerse". La ofensa a la moral internacional imputada al ex-emperador Guillermo II se hizo consistir en violación de la neutralidad de Bélgica y Luxemburgo, garantizada por tratado con Alemania. Finalmente el citado artículo 227 responsabilizó por vez primera, individualmente a órganos de un Estado por la violación de normas de derecho internacional cometidas por el Estado en Cuestión.

Lo indiscutible en este caso es que la responsabilidad penal individual por actos de Estado fue fincada con el consentimiento del Estado por cuyos actos era establecida esa responsabilidad penal individual. Este consentimiento fue de gran relevancia jurídica pues existe una norma de derecho internacional general en el sentido de que ningún Estado tiene jurisdicción penal o civil sobre los actos de otro Estado, sin el consentimiento de este último.

Asimismo, los artículos 228 a 230 del Tratado de Paz de Versalles establecieron la obligación a cargo de Alemania de entregar a los aliados a "Las personas acusadas de haber cometido actos contrarios a las leyes y los usos de la guerra", a fin de que fueran juzgados por Tribunales Militares de las potencias aliadas. En ambos casos, tanto por lo que hace el ex-emperador Guillermo II como en cuanto a los individuos acusados de haber cometido crímenes de guerra, el fracaso fue casi total, pues en

primer lugar el gobierno holandés se negó en dos ocasiones a entregar a los aliados del Kaiser, que se habían refugiado en territorio holandés. El gobierno de Holanda se fundó para ello en su calidad de Tercer Estado ajeno al Tratado de Versalles, en la aplicabilidad de los tratados de extradición tratándose de delincuentes políticos y en la tradicional extensión del Derecho de Asilo a esta clase de delincuentes. De los 896 criminales de guerra reclamados por los aliados sólo fueron juzgados 45, contenidos 9 por el "Tribunal Supremo de Leipzig" erigido para el efecto en tribunal penal por una ley alemana expedida el 13 de diciembre de 1919, ya que las potencias aliadas renunciaron a tramitar la extradición de los culpables en vista de las sucesivas negativas de Alemania.

Tales son a grandes rasgos los primeros antecedentes en la historia del mundo, de tribunales internacionales penales. - Su imperfección es evidente, pero si se ha de ser realista, debe reconocerse que en alguna forma tenía que comenzar la humanidad ésta ingente tarea de juzgar y castigar los crímenes de guerra, los crímenes contra la paz y los crímenes contra la humanidad que, por su magnitud y trascendencia, y por la alta jerarquía de los principales responsables, no sólo constituyen los principales escollos para cimentar sobre bases jurídicas sólidas una paz cierta y duradera, sino que además fuente de serias perturbaciones morales de dimensiones universales en virtud que la impunidad de esta clase de criminalidad suele repercutir seriamente sobre las nuevas generaciones en forma por demás negativa.

B.- El Tribunal de Nuremberg.- Durante la Segunda Guerra Mundial, los aliados (Estados Unidos, la U. R. S. S., Gran

Bretaña y Francia), hicieron en diversas ocasiones, solemnes advertencias a Alemania, Italia y Japón, respecto a la gravedad de las violaciones al Derecho Internacional que estaban cometiendo y a las responsabilidades en que incurrían por tal motivo; Declaración de Londres del 13 de enero de 1942 sobre el castigo -- de los Criminales de Guerra; Declaración de Londres de 5 de enero de 1943 sobre Depredaciones Cometidas en los Territorios Ocupados por el enemigo; Declaración de Moscú del 30 de octubre de 1943 sobre el Castigo de los Criminales de Guerra; Declaración de las Naciones Unidas del 22 de febrero de 1944 sobre Oro Saqueado, Liquidado o Retenido por las Potencias del Eje y el Comunicado de Yalta, del 12 de febrero de 1945. En la declaración de Moscú del 30 de Octubre de 1943 se establecieron los principios generales de la represión penal que se emprendería al término de la guerra. En esta declaración se hacía la distinción entre dos clases de crímenes de guerra: a) los menores, sometidos a represión local, es decir, estatal dentro de la esfera del derecho común, y, b) los mayores, sin localización geográfica especial, dentro de cuya clase quedaba catalogado el crimen de preparación y planeamiento de una guerra de agresión, sometidos a represión internacional, es decir, al castigo conjunto de las potencias aliadas.

La persecución y el castigo de los crímenes de guerra menores cometidos por las Potencias del Eje durante la Segunda Guerra Mundial quedó en consecuencia bajo la jurisdicción de los tribunales nacionales de los países aliados, no obstante lo cual esta represión ofrece un carácter internacional en virtud de que los tribunales penales nacionales desarrollaron en este punto -- una verdadera función internacional que se aplica con apoyo en la teoría del desdoblamiento funcional. La consecuencia prácti-

ca del aspecto internacional de esta represión ejercida por tribunales nacionales fue que, tanto la determinación de las infracciones como el ejercicio mismo de la represión llevará consigo - la creación de reglas jurídicas comunes y la cooperación de los Estados interesados en la búsqueda y captura de los delincuentes por medio de una Comisión de las Naciones Unidas para la persecución de los criminales de guerra. También fue una consecuencia del carácter internacional de la represión llevada a cabo por estos tribunales, el que algunos de ellos se negaron a conocer las demandas de apelación o anulación interpuestas contra sus fallos, fundándose en que la competencia de esos tribunales militares -- nacionales descansaba en la soberanía conjunta de las potencias victoriosas. 13/

A virtud del acuerdo de Londres del 8 de agosto de 1945, relativo al procedimiento y castigo de los grandes criminales de guerra de las Potencias Europeas del Eje, celebrado entre los -- Estados Unidos, Francia, U.R.S.S. y la Gran Bretaña, se creó el Tribunal Militar Internacional de Nuremberg. La Carta de este -- Tribunal ofrece las siguientes características: a) En la tipificación de los delitos perseguidos no hace referencia a los códigos penales nacionales de las potencias aliadas; b) La composición internacional, por lo menos interaliada, del Tribunal; c).- Reconocimiento de amplias garantías a favor de los acusados; --- d) Carácter definitivo de los fallos, contra los cuales no se -- concedió ningún recurso de apelación ni de anulación. Este Tribunal comenzó sus labores el 18 de octubre de 1945 y dictó sus -

13/ Charles Rousseau, Derecho Internacional Público. Pág. 570.

sentencias el 10. de octubre de 1946. De conformidad con lo preceptuado en el artículo 40. del Estatuto, las cuatro grandes potencias a quienes correspondía el nombramiento de los jueces, designaron a las siguientes personas para ocupar dichos cargos: -- los Estados Unidos al Fiscal General Francis Biddle (Suplente -- Parker); Francia al Profesor de Derecho Penal de la Universidad de París, Donnadiou de Vabres (Suplente Falco), Gran Bretaña al Lord Justice Geoffre Lawrence (Suplente Birkett) y U.R.S.S. al Vice-Presidente de su Tribunal Supremo, General Nikitchenko (Suplente Vochkov). Presidente del Tribunal, el juez inglés.

Los principales cargos de la acusación fueron cuatro a saber:

- 10.- Plan común o conspiración.
- 20.- Crímenes contra la paz.
- 30.- Crímenes de guerra.
- 40.- Crímenes contra la humanidad.

10.- Plan común o conspiración, quedaron subasumidos algunos hechos indudablemente ilícitos pero de marcado carácter político interno como la toma del poder en Alemania por medio de recursos de muy discutible legalidad, la fundación y desarrollo del Partido Nacional Socialista, la supresión de otras organizaciones políticas o sindicales, así como la violación de las garantías constitucionales que brindaba la Constitución Weimar.

20.- Crímenes contra la paz, o sea los actos tendientes al desencadenamiento, dirección y prosecución de las diversas -- guerras de agresión emprendidas por Alemania, las cuales fueron consideradas criminales por haberse llevado a cabo en violación de tratados, convenios y seguridades.

3o.- Crímenes de Guerra, fue el que contó con una tradición más extensa en el derecho internacional penal, ya que su -- perpetración implicaba la violación de las Convenciones de La Ha ya de 1927 y de Ginebra de 1929. En la acusación se hizo expresa mención del cargo de "guerra total", cargo que, por lo demás fue explícitamente confesado por Alemania ya que la "guerra To-- tal" había sido practicada en dimensiones cada vez mayores con -- resultados para los países agredidos, verdaderamente demolidores en abierta oposición al espíritu de las leyes y las costumbres -- de la guerra.

4o.- Crímenes contra la Humanidad, constituye un tipo -- delictivo absolutamente inédito en la criminalidad internacional pues aún cuando los hechos concretos en que reposa esta figura -- delictiva, atentatorios contra la vida e integridad física y --- psíquica de las personas, fueron desde siempre incluidos en to-- dos los códigos penales nacionales del mundo civilizado, su reco-- nocimiento y penalización en el Estatuto Tribunal norimberguense y en sus sentencias, constituye una transposición de lo nacional a lo internacional, transposición que se justifica ampliamente -- tanto por las proporciones catastróficas de los crímenes cometi-- dos, cuyas víctimas no se contaron por cientos ni por millares, -- sino por millones de personas, como por la capital, circunstan-- ciasde que esos crímenes fueron cometidos con el consentimiento, -- el prestigio y la fuerza del Estado y de sus órganos más conspi-- cuos.

Por último, es la ocasión de hablar de las Defensas he-- chas valer por los acusados. Consistieron éstas en que se vio--oló en perjuicio de ellos el conocido principio de legalidad en -- meteria penal: Nullum crimen nulla poena sin lege; asimismo, en

que se violó en principio de la irretroactividad de las normas penales; la defensa alegó además de que los "Actos de Estado" -- no pueden tener trascendencia criminal; también se hizo valer -- la defensa consistente en que el Derecho Penal es inoperante -- frente a entidades morales como el Estado, así como que el Derecho Internacional es inoperante frente al individuo. Finalmente se alegó como causas de justificación de no pocos hechos incriminados, la obediencia debida al superior y a la ley. Los defensadores se colocaron así, en un plano normal de justicia penal interna, cuyos presupuestos no pueden ser los mismos de la justicia internacional penal, ya que, como acaba de puntualizar se, la criminalidad internacional presupone en primer lugar, dimensiones desorbitadas de los actos antijurídicos catalogados -- como delitos internacionales; en segundo lugar, esa criminalidad presupone el conocimiento, el prestigio y la fuerza del Estado, así como la de sus órganos más conspicuos en la perpetración de los hechos incriminados. Más desafortunada resultó la labor de estos defensores por haber construido sus defensas en torno a una sistemática jurídica típicamente continental europea, que chocó con las concepciones jurídicas anglo-sajonas y -- rusas que fueron las que decidieron finalmente la suerte de los procesados y le dieron tono y matiz al gran proceso.

C.- El Tribunal de Tokio. El Tribunal Militar Internacional para el Extremo Oriente, I.M.T.F.E. (Internacional Militar Tribunal for Far East), quedó establecido en Tokio el 3 de mayo de 1943 a virtud de una proclama hecha por el General -- Douglas Mac Arthur, General en Jefe de las fuerzas aliadas en -- aquella zona con fecha 19 de enero de 1946, y cuyo reglamento -- data del 25 de abril del mismo año. Los fundamentos político--

jurídicos, así como la estructura procesal y orgánica del I.M.T.F.E. fueron esencialmente los mismos que conformaron el acuerdo de Londres del 8 de agosto de 1945, creador del Tribunal de Nuremberg, no obstante lo cual existen entre ambos tribunales algunas diferencias que merecen ser mencionadas, pues revelan la intención, por parte de las potencias aliadas vencedoras, de corregir algunos defectos y errores cometidos durante la actuación del Tribunal Norimberguense.

Desde luego debe hacerse mención de la diferencia numérica del articulado: 30 artículos del Estatuto del Tribunal de Nuremberg y 60 en el de I.M.T.F.E., agrupados éstos en cinco secciones. Se suprime como figura delictiva con substantividad propia la "conspiracy" o complot, tan censurada en Europa y que tantas divergencias suscitó durante las labores del Tribunal de Nuremberg, para quedar como un grado de la participación criminal o de la gravedad del delito.

Los tipos delictivos fueron agrupados en el Estatuto del Tribunal de Tokio, como el de Nuremberg, en tres clases:

- 1o.- Crímenes contra la Paz
- 2o.- Crímenes de Guerra
- 3o.- Crímenes contra la Humanidad.

Otra gran ventaja sobre el tribunal de Nuremberg: que mientras éste tuvo solamente cuatro jueces con sus respectivos suplentes, lo cual dió lugar a acres censuras de parcialidad, el de Tokio quedó integrado con once jueces de otras tantas nacionalidades a saber: un australiano, un canadiense, un chino, un norteamericano, un filipino, un francés, un inglés,

un holandés, un neozelandés, un soviético y un hindú. El juez lo fue en calidad de miembro neutral en la pasada contienda. La jurisdicción del Tribunal de Tokio fué asimismo, más amplia que la del Tribunal norimberguense en lo territorial.

El Tribunal Militar Internacional para el Lejano Oriente comenzó sus labores en mayo de 1946 y las terminó el 12 de noviembre de 1948; fué precedido por el australiano Sir William Flood Webb asistido por el Coronel Vern Walbridge como Secretario General; los demás jueces fueron: Edward Stuart Mac Dougall, canadiense; Mei Ju Ao, chino; Bernard Victor A. Roling, holandés; Erima Harvey Bortschcraft, neozelandés; Iván M. Zaryanov, soviético; Myron C. Gramer, estadounidense (posteriormente entró en su lugar, John P. Higgins) Henry Barnard, francés; Lord-Patrick, británico; Rehaninode M. Pal, hindú y Delfín Jaramilla, filipino. Eran juristas, magistrados y parlamentarios en sus respectivos países. La defensa estuvo constituida por ciento - cuatro abogados y asistentes legales, algunos de los cuales eran norteamericanos y japoneses; pero las diferencias entre los sistemas jurídicos norteamericano y japonés representaron un cierto impedimento para realizar una defensa jurídica uniforme. - - Destacaron en la Barra de la Defensa, el capitán norteamericano Beverly M. Coleman, así como su connacional John Q. Guider y los abogados japoneses Tery Terasaki y Jorge Yamaoka.

En el juicio de Tokio la defensa alegó, además de los argumentos que se hicieron valer en Nuremberg, la de incompetencia del Tribunal, dados los términos de la capitulación y la falta de relación jurídica entre los jueces extranjeros y los inculcados japoneses. Para superar esta irregularidad, según -

los abogados de la defensa, hubiera sido necesario que los inculpados japoneses hubieran sido juzgados solamente por jueces de su propio país, y no por jueces extranjeros. Como en Nuremberg, se hizo valer el principio "Nullum crimen, nulla poena sine lege" y el de la irretroactividad de la ley. Pero así como en el tribunal norimberguense y por idénticos motivos, en la sentencia del Tribunal de Tokio se rechazaron estos argumentos de derecho penal interno, inaplicables a la materia internacional, ya que consagrarían la impunidad de la criminalidad de guerra y contribuirían a mantener un estatu quo anárquico en pugna con las nuevas ideas y necesidades impuestas por una nueva conciencia mundial. Debe hacerse notar sin embargo, en honor de la carrera judicial de todo el mundo, que en Tokio, donde el Tribunal Militar quedó verdaderamente integrado internacionalmente con miembros de la judicatura de once naciones, los argumentos de la defensa produjeron un fuerte impacto entre los jueces, ya que su sentencia condenatoria no lo fue por unanimidad de los miembros del Tribunal. Discreparon parcialmente los jueces franceses, filipino y holandés y totalmente el de la India, Rehabino de M. Pal cuyo voto reservado concede la razón a todas y cada una de las tesis de la defensa y muy especialmente las que se refieren a la incompetencia del tribunal y a la ausencia de legalidad previa. "El estatuto mismo del tribunal declaró algunos días después; el juez francés Bernard no estaba fundado sobre ninguna regla de derecho existente en el momento en que los delitos fueron cometidos. Además en el curso del proceso han sido violados tantos principios jurídicos como para que no quepa duda de que el proceso hubiera sido anulado, por razones jurídicas, en la mayor parte de los países civilizados". Por su parte, el juez Hindú Pal, llevó su desacuerdo hasta el extremo de redactar un voto reservado de 1,235 páginas para refutar las --

condenas.

La ejecución de éstas tuvo que ser suspendida porque los defensores de siete de los condenados intentaron un recurso de revisión entre la Suprema Corte de los Estados Unidos, la cual resolvió: "El General Douglas Mac Arthur ha sido escogido y actúa como Comandante Supremo de las Fuerzas Aliadas. El Tribunal Militar fue instituido por el General Mac Arthur en su calidad de Jefe Ejecutivo de las Fuerzas Aliadas. Por tanto, la Suprema Corte de los Estados Unidos no tiene la autoridad para revisar, confirmar, rechazar o anular la sentencia. Así pues, la petición es rechazada". 14/

IV.- BASES DE LA JURISDICCION INTERNACIONAL PENAL

Cuando Jean Paul Sartre se dirigió a fines de abril de 1967 al Presidente de Francia, Charles de Gaulle, invocando su intervención para que fuera anulada la prohibición de que el historiador yugoslavo Vladimir Dedijer pudiera asistir, en su calidad de Presidente de Sesiones a las reuniones que el "Tribunal Russell" para el enjuiciamiento de la política de los Estados Unidos en Vietnam debería celebrar en la ciudad de París, el ilustre ex-jefe de la resistencia gala en el exilio de los tiempos de la Segunda Guerra Mundial contestó, en su calidad de Jefe del Estado Francés al célebre filósofo existencialista en los términos siguientes: "los animadores del Tribunal Russell se proponen criticar la política de los Estados Unidos en Vietnam. No hay en ello nada que pueda mover al gobierno a restrin

14/ Antonio Quintano Repollés, Op. Cit. Tomo I Págs. 347.

girlas la libertad normal de reunión y expresión. Además usted sabe lo que piensa el acerca de la Guerra de Vietnam y lo que - yo mismo he dicho publicamente y sin rodeos. Independientemente de que la pluma y la palabra son libres entre nosotros, mal se podría amordazar a particulares cuyas tesis sobre este punto son, por añadidura, afines a la posición oficial de la República Francesa".

Ahora bien, no se trata aquí del derecho de reunión, ni de la libertad de expresión, sino del deber, tanto más imperioso para Francia porque ella, en el fondo, ha adaptado la posición conocida, de velar porue un Estado con el cual está en relaciones y que, pese a todas las discrepancias, sigue siendo un amigo tradicional, no sea objeto, en el territorio de ella, de un procedimiento que se aparta del derecho y de los usos internacionales. Tal parecería ser el caso de la acción emprendida por Lord Russell y sus amigos, pues procuran dar una apariencia judicial a sus investigaciones y el aspecto de un veredicto a sus conclusiones. Sin cuestionar los móviles que inspiran a -- Lord Russell y a sus amigos, debo hacer constar que no están investidos de ningún poder, ni han recibido ningún mandato internacional, y que por tanto no podrían cumplir ningún acto de justicia". Por tanto nuestro gobierno se ve obligado a oponerse.. etc. 15/

Independientemente de la contradicción implícita en la

15/ Carta Misiva del General Charles de Gaulle al filósofo Jean Paul Sartré de fecha 14 de abril de 1967.

postura adoptada en esta carta misiva por el Jefe del Estado -- Francés, puesto que si él mismo reconoce que el Tribunal Russell no estaba investido de ningún poder, ni había recibido ningún -- mandato internacional y por tanto no podría cumplir ningún acto de justicia, mal podría ser objeto de los Estados Unidos de un -- procedimiento que se apartara del derecho y de los usos internacionales por las actividades del llamado Tribunal Russell puesto que, en definitiva, sus investigaciones, considerandos y conclusiones sólo redundarían en una crítica, es lo primero que el Pre sidente de Francia proclama como libérrima en su país. Independientemente de esta contradicción, debe llamarse la atención sobre el principio proclamado en la carta que transcribo: Toda -- justicia, en su principio como en su ejecución corresponde exclu sivamente al Estado".

Si se acepta como válido este principio, implícito, por los demás en la fundamentación de toda jurisdicción, tanto nacional como internacional, no se podría arribar nunca a una conclusión factible para fundamentar la jurisdicción internacional penal. "Si el derecho a castigar históricamente nace, se desarrolla y afirma, junto con el nacimiento, desarrollo y afirmación -- del poder del Estado, al extremo de que, hemos afirmado, el Jus Puniendi es atributo de soberanía, es lógico concluir que donde falta soberano no puede existir derecho a castigar, por la muy -- sencilla razón de que éste no es concebible sin un titular a --- quien corresponda". 16/

16/ Carlos Franco Sodi, Racismo, Antirracismo y Justicia Penal. El Tribunal de Nuremberg. Editora Botas.

Kelsen mismo abunda en esta postura. "Del principio de Derecho Internacional General de que ningún Estado tiene jurisdicción sobre otro Estado, resulta la restricción más importante de la esfera de validez personal y de la territorial del orden jurídico nacional, o lo que es lo mismo, de la jurisdicción del Estado. Este principio se presenta comunmente como una consecuencia del derecho fundamental de igualdad y se la formula como *Par in Farem non habet imperium* ("los iguales no tienen -- jurisdicción uno sobre otro"). La jurisdicción a que se refiere el principio, es la jurisdicción ejercida por los tribunales del Estado. A ningún Estado le esta permitido ejercer por intermedio de sus propios tribunales, jurisdicción sobre otro Estado, a menos que el otro Estado lo consienta expresamente. 17/

Debe, desde luego, dejarse establecido que en concepto clásico de jurisdicción coexisten dos elementos substanciales -- diversos entre sí: uno de índole jurídico-político y el otro de carácter lógico. El primero lo constituye, en la materia penal, la facultad de castigar, el *jus puniendi* que es inherente al -- Estado soberano. En la materia civil este elemento consiste en la facultad de ejecutar coactivamente la sentencia, ya sea por medio de embargo o por cualquier otro medio; asimismo, la facultad de declarar el derecho en las sentencias puramente declarativas es una de las facetas del elemento jurídico-político de la jurisdicción. El elemento lógico consiste en una operación silogista, en un silogismo cuya premisa mayor es la norma jurídica aplicable al caso concreto y cuya premisa menor es el acto jurídico o el hecho puesto en tela de juicio, es decir, a dis--

17/ H. Kelsen, Principios de Derecho Internacional Público. -- Traducción de Hugo Caminos y Ernesto C. Hermida. Editora - Ateneo. Buenos Aires 1965. Pág. 114.

cusión. El elemento jurídico político ostenta, ya sea en la materia civil, ya en lo penal, el sello común de traducir una facultad monopolizadora del Estado, la de decir la última palabra en toda controversia jurídica. Esa última palabra es la llamada -- verdad legal. "La actuación del derecho, sea cual fuere la persona que la realice y la forma en que lo haga, opera siempre mediante un juicio lógico y un silogismo que tiene como premisa mayor la norma jurídica, como premisa menor el acto jurídico que -- ha de realizarse para satisfacción del propio interés, y como -- conclusión, la ejecución del acto y sus consecuencias jurídicas".

18/

Desatenderse de esta obvia dualidad es la causa y origen de la capacidad para concebir la función jurisdiccional desligada al imperium inherente a la soberanía del Estado. Tan pronto como se perciba que el jus puniendi del Estado soberano puede -- ser trasladado a una entidad internacional, esplende nítido el -- elemento lógico jurídico de la función jurisdiccional: la verificación de un silogismo, lo cual puede ser perfectamente realizado por cualquier persona (árbitros) o entidad (Estado), como lo proclama con toda sencillez Hugo Rocco: "la actuación del dere-- cho, sea cual fuere la persona que lo realice..."

"En una fase intermedia, realizada la función de los -- grupos y núcleos menores, bajo un poder central y común, y constituido así el Estado, éste se limitó a asumir una función pacificadora, o sea interviniendo como árbitro para arreglar las controversias privadas. El fin primero del juicio fue por lo tanto,

18/ Hugo Rocco. Teoría General del Proceso Civil. Edit. Porrúa.- México.

substituir a la defensa priva y a la violencia a un acuerdo entre las partes bajo control del Estado y la sentencia se limitó, en primer término, a fijar una composición, a que la paz quedaba condicionada, llegando el derecho a su perfecta madurez y reforzada la autoridad del Estado, la realización de los intereses amparados por las normas jurídicas, se convirtió en una función pública que se avocó el Estado por aquellos motivos de interés social que hemos recordado". 19/

Debe sostenerse en consecuencia, que no siendo los elementos lógico y político de la función jurisdiccional de la esencia del Estado soberano, no existe impedimento racional para trasladar el jus puniendi que la tradición juzga como inseparable de aquél, a una entidad internacional que, en nombre de los más altos intereses de la humanidad y de todos los pueblos, se arrogue la facultad de declarar el Derecho Penal en casos de controversias internacionales que afecten la moral internacional, - los más altos intereses del género humano y los más elementales derechos humanos del individuo. Así lo entendió Shabtai Rosenne, quien expresa: "la jurisdicción no es función del gobierno, sino un acto colectivo y voluntario de parte de un número de Estados-coordinados y libres, que de hecho consienten en llevar parte de sus derechos soberanos, capacitando a una Corte Internacional para actuar, siendo ésta la identidad esencial entre el objeto de los procedimientos y la jurisdicción de la Corte en su caso concreto". Y aún cuando esta definición de Rosenne incide en la noción aquí censurada "llevar parte de sus derechos soberanos", lo cual implica seguir considerando que la función jurisdiccional -

es la esencia de la soberanía del Estado, ofrece el gran proceso de declarar definitiva y terminantemente que la jurisdicción no es función del gobierno, sino un acto colectivo y voluntario de parte de un número de Estados coordinados y libres, etc. 20/

Quintano Ripollés estima que ese tribunal internacional penal tiene que ser forzosamente el que, después de una confluencia, le impongan los vencedores a los vencidos y que llegada la hora de éste, el derecho penal a aplicarse volverá a ser necesariamente inorgánico e improvisado con no mejores perspectivas de perfección que el de 1945. En apoyo de esta afirmación argumenta: "Orillada la cuestión previa de índole estético sentimental, inoportuna quizás ante la calidad moral y escasamente bella de los encartados, queda en pie de censura que hace mérito a la recusación por ser los incriminadores parte interesada, como vencedores y precedentes víctimas en los pretendidos delitos. Es esta una argumentación de tipo ideal que sólo puede aceptarse en tal terreno, no en el de la práctica de la justicia humana de todos los días y en cada país, no sólo en lo internacional. Pues la verdad es que en su imperfección evidente, dicha justicia la dicta e impone siempre el vencedor, o una ideología contraria a la del que resulte frente a ella acusado. En toda la criminalidad política de todos los países, las leyes las hacen los que triunfaron y las imponen los tribunales que comulgan con su propio ideal. Pretender una realidad de justicia ejercida por los vencidos es no ya una utopía sino un contrasentido conceptual, -

20/ Shabtai Rosenne. The International Court of Justice; An Essay Political and Legal Theory, A.W. Sythoffs Witgeversmaag tchapping. N.Y. 1957 Pág. 253. Citada por el maestro Gil Gil Massa en su tesis profesional: La llamada cláusula facultativa y su aplicación en el orden internacional.

que sin embargo tuvo su ejemplo histórico bien aleccionador en la farsa de los fallos del tribunal de Leipzig a raíz de la Primera Guerra Europea. Quedaba, cierto es, una posibilidad de mayor extensión en la composición de los tribunales, dando incluso acceso a magistrados de los países neutrales, pero ese innegable defecto es achacable más bien a consideraciones políticas y en ningún modo arguye contra la justicia material de su fallos, ni aún contra la formalidad de su competencia". 21/

"Los vicios e insuficiencias de la jurisdicción Ad Hoc de la post guerra son los inherentes al derecho internacional penal como tal en el estado de la evolución en que se encontraba en 1945 y en el que, con escasas variantes, sigue encontrándose aún. La falta de un derecho material o sustantivo específicamente internacional penal, apenas esbozado en las convenciones humanitarias y sobre el genocidio, y sobre todo, la de una estructura procesal y orgánica eficiente y con carácter de permanencia, sigue aquejándose a la comunidad internacional, dividida por añadidura hoy como ayer en dos bloques inconciliables. Los consabidos prejuicios y recelos y antes que nada, el de la absoluta soberanía estatal, valladar constante de todo progreso jurídico internacional, han obstaculizado hasta el presente, las mejores intenciones y propuestas de los científicos. Llegada pues la hora de otra conflagración y repetidas las condiciones de hecho, el derecho a aplicar volverá a ser forzosamente inorgánico e improvisado con no mejores perspectivas de perfección que el de 1945". 22/

21/ Antonio Quintano Ripollés. Op. Cit. Tomo I. Págs. 382 y 383.

22/ Antonio Quintano Ripollés. Op. Cit. Tomo I. Págs. 382 y 383.

No es posible admitir semejantes conclusiones, ya que no deben identificarse justicia y venganza. Nuremberg y Tokio pueden ser considerados acertadamente como meros jalones en la lucha de la humanidad por el establecimiento de la jurisdicción internacional penal, pero jamás como arquetipos o paradigmas de la justicia. La justicia será siempre expresión de un ideal de equilibrio, de equidad, que impele a dar a cada quien lo que le corresponde. La venganza en cambio, encarna un bajo sentimiento instintivo que altera la razón y embota el sano juicio. Si la justicia es correspondida con justicia, ni las partes, ni el todo desmerecen, ni el fuerte ni el débil tiene porqué sufrir. En cambio cuando la venganza es correspondida con venganza, triunfa el fuerte, padece el débil y se benefician algunas partes en detrimento del todo.

Así pues debe estimarse, como consecuencia de lo anterior, que el precio que tendrá que pagar la humanidad por no crear provisoriamente el Tribunal Internacional de Justicia Penal, antes de que otra conflagración mundial obligue a crearlo apresuradamente como una necesidad vindicativa, será la necesaria desnaturalización de la justicia que imparta por efectos de los odios y las venganzas desatadas por la barbarie bélica, por la voráGINE de las pasiones y por los intereses creados.

CAPITULO SEGUNDO

LA NOCION DEL DELITO EN EL DERECHO INTERNACIONAL PENAL.

V.- CONCEPTO DEL DELITO EN EL DERECHO INTERNACIONAL PENAL.

El Derecho Internacional Penal es un derecho sustantivo, con normas internacionales de materia penal; es pues, ante todo, un derecho internacional, ya que es un conjunto que emana de --- fuentes supraestatales, principalmente del tratado, la costum--- bre, etc., en base a esto, llegamos a la conclusión de que el Derecho Internacional Penal es el derecho penal material contenido en normas internacionales, siendo indiferente el que los destinatarios de esas normas sean Estados o individuos, que la efectividad de su aplicación se deje a los tribunales estatales y que la complementación del tipo penal corresponda a los derechos nacionales.

Diena lo define como, "la parte del Derecho Internacio--nal general que comprende las normas determinantes de la compe--tencia legislativa y judicial de los distintos Estados en la re--presión de los delitos, y que además regula el procedimiento que tiene lugar en ellos, para ayudarse mutuamente en la administra--ción de la justicia en materia penal". 23/

Es importante hacer notar que el Derecho Internacional - Penal se le ha dividido en dos grandes grupos: a) El Derecho Pe-

23/ Diena Julio, Derecho Internacional Público, 4a. Edición Trs. J.M. Trías de Bes. Bosch. Barcelona 1946. Pág. 291.

nal Interestatal y b) El Derecho Internacional Penal, propiamente dicho.

El Derecho Penal Interestatal estudia las acciones contra el Estado, o los bienes sujetos a su custodia, como miembro de la comunidad internacional, y que por lo general se manifiestan en tiempo de paz, es decir estudia y analiza todas la violaciones que contra un Estado comete un individuo u otro Estado en tiempo de paz.

El Derecho Internacional Penal, a diferencia del Derecho Penal Interestatal, estudia las infracciones o actos lesivos que se dan en tiempo de guerra, o estrechamente vinculados con el desarrollo de operaciones militares y que engloban los que pueden considerarse, los únicos delitos internacionales, ya que éstas atentan contra el hombre, no en su mera individualidad, sino en su propia esencia, en sus derechos y dignidades fundamentales amparadas por el Derecho Internacional.

Diversos autores señalan que la finalidad primordial del Derecho Internacional Penal es la de proteger los bienes supremos de la paz y la dignidad del ser humano, tanto en tiempos de paz como en tiempos de guerra.

Sin embargo, al aceptarse como cierta esta finalidad, se puede advertir que en ella se está negando la existencia del Derecho Penal Interestatal, el cual funciona durante el tiempo de paz, y se está afirmando de manera contundente la existencia del Derecho Internacional Penal, ya que con esta afirmación no se acepta la división hecha al Derecho Internacional Penal, y -

por otro lado, porque la existencia, funciones y lineamientos del Derecho Penal Interestatal no se hayan definidos, a diferencia del Derecho Internacional Penal, el cual se encarga de hacerle frente a los delitos internacionales; o sea a toda violación que en el plano internacional de guerra y que estas normas existan en tratados internacionales o en la legislación interna de los países.

Una vez tratados estos aspectos, pasemos a continuación al análisis de lo que se entiende por delitos internacionales, cuáles son los sujetos de ellos y sus elementos.

A.- Delito Internacional. Existen diversas definiciones, entre las cuales tenemos que, para Oppenheim "es todo daño o perjuicio causado a otro estado por el Jefe o el Gobierno de un Estado, en violación de una obligación internacional de carácter jurídico"; 24/ mientras que para Medina Ortega, Delito Internacional es cualquier infracción del ordenamiento internacional, que lleva aparejada una pena, ya sea que ésta se imponga de acuerdo con las normas nacionales o de acuerdo con las normas internacionales.

Cabe hacer notar que ambas definiciones se complementan, ya que en ambas se habla de delito internacional como violaciones a las normas u obligaciones de Derecho Internacional, sin embargo, en la primera podemos ver que se nombran como sujetos de los delitos al jefe de Estado o al Gobierno, mientras que en la segunda se establece que se pueden aplicar normas tanto nacionales como internacionales. En síntesis podemos decir, que el "Delito Internacional es la violación a los compromisos internacio-

24/ Oppenheim L. Tratado de Derecho Internacional Público. 8a. Edición Inglesa. Tra. J. López Oliman y J.M. Castro Rial Barcelona, Bosch, 1961. Tomo I. Vol. II. Pág. 359.

nales, los cuales exigen que se haga la consiguiente sanción y - que los autores de esos actos sean debidamente castigados". Aquí el sujeto activo es el Estado soberano, y es él quien resulta directamente responsable, ya que por una acción u omisión violó -- primeramente una regla internacional.

B.- Delitos contra el Derecho Internacional. "Son todos aquellos actos realizados por los particulares, en contra de Estados Extranjeros, contra los jefes de Estado o bien en contra - de los Agentes Diplomáticos."

Es importante observar que en este caso, el sujeto activo es un individuo, el cual actúa de manera contraria a lo establecido tanto en su legislación interna, así como en contra de los preceptos de Derecho Internacional. Es decir, lo primero -- que se viola es una norma nacional, violación la cual puede tener repercusión en otros Estados; por tal motivo el Estado del - cual el individuo es nacional, incurre en responsabilidad de un Estado, tuvo los alcances suficientes para afectar a otro. Si el Estado en el cual se perpetró el acto no castiga al individuo -- por violar sus leyes; debe castigarlo por atentar en contra de - las leyes internacionales, si no lo hiciere así el Estado afectado tiene el derecho de reclamarle, en virtud de preceptos esta-blecidos ya sea por medio de tratados, convenios, etc.

Los delitos internacionales en el sentido técnico del -- término, no deben ser confundidos con los crímenes contra el Derecho de Gentes. Estos según la terminología del Derecho Penal de varios países, son los actos cometidos por individuos contra Estados extranjeros, considerados como actos criminales por las

leyes penales, comprenden en particular aquellos actos de los -
cuales es responsable, con arreglo al Derecho Internacional, el
Estado en cuyo territorio han sido cometidos. También compren-
de los delitos contra la piratería, o el comercio de esclavos, -
en los cuales los Estados pueden castigar al ser aprehendidos --
los autores, cualquiera que sea su nacionalidad, actos que los -
Estados tienen obligación por el Derecho Internacional de impe--
dir, así vemos pues que aunque el Estado no haya pactado algo, -
el Derecho Internacional lo faculta para impedir o castigar a --
los autores de delitos internacionales, es pues, el término de -
delitos internacionales aplicable tanto a los hechos ilícitos --
que se deriven de violaciones a los tratados, así como a los ac-
tos que no tienen relación con él.

Antes de mencionar a los sujetos de los delitos interna-
cionales, recordaremos que para el Derecho Internacional son su-
jetos, los Estados y los Organismos Internacionales, sin embar--
go, es bien sabido que ha surgido una nueva corriente, la cual -
trata de darle al ser humano, al individuo físico-concreto la ca-
lidad de sujeto internacional, veremos ahora lo que acontece en
lo que respecta a los delitos internacionales.

C.- Los Sujetos de los Delitos Internacionales

Todo Estado, sea soberano o no, puede cometer delitos --
internacionales, solamente en tanto cuanto tienen un es-
tatuto internacional y obligaciones internacionales y --
las circunstancias en cada caso determinan, si el Estado
infractor ha de ser responsable por el incumplimiento de
una obligación directamente ante el Estado perjudicado,
o si el Estado plenamente soberano al cual se haya some-

tido directamente el Estado delincuente el que debe responder subsidiariamente del delito.

Aquí es importante determinar cuáles son los actos lesivos de carácter internacional que según a quienes sean imputables, pueden ser considerados como actos de Estado y por lo tanto como delitos internacionales, así tenemos los siguientes:

1.- Todos los actos realizados por los Jefes de Estado o miembros de un gobierno que actúan en tal capacidad, de manera que sus actos sean actos de Estado.

2.- Todos los actos de funcionarios y otras personas que han sido ordenadas o autorizadas por el Gobierno del Estado que se trate, tal sería el caso de los plenipotenciarios, etc.

3.- Los Individuos. Dentro de los sujetos de los delitos internacionales, encontramos que sólo lo son los Estados y las organizaciones internacionales, pero si se han llegado a reconocer a los individuos como sujetos de las obligaciones internacionales, tenemos por consiguiente, que es preciso reconocerlos como sujetos de los delitos internacionales, no sólo en casos de piratería o en el derecho de guerra, sino en otros de menor alcance, en los cuales se encuentran obligados los individuos nacionales de un Estado.

La base de este criterio lo encontramos en la Carta del 8 de Agosto de 1945, que hace referencia a los Crímenes de Gue--

rra a la responsabilidad individual que de ellos emana; por otro lado tenemos que, en su sentencia del 30 de septiembre de 1946, el Tribunal Militar Internacional de Nuremberg, pronuncia el siguiente principio ineludible en el Derecho Internacional.

"Los crímenes contra el derecho Internacional son cometidos por hombres y no por entidades abstractas, y la única manera de hacer que se cumplan las disposiciones del Derecho Internacional es castigando a los individuos autores de tales crímenes".

Elementos

Los penalistas señalan los siguientes elementos como indispensables para determinar un delito internacional:

Para hablar de la TIPICIDAD es necesario que existan normas internacionales que recojan determinada conducta humana, la norma jurídica internacional debe tipificar una determinada conducta como ANTIJURIDICA, siendo necesaria la apreciación de CULPABILIDAD en las personas que han participado en la realización del delito.

Por otra parte se considera que, para que exista delito debe haber una pena como consecuencia de la conducta antijurídica (PUNIBILIDAD), esto no quiere decir que la sanción penal debe estar contenida precisamente en una norma internacional, ya que muchas veces el Derecho Internacional tipifica sólo de manera general determinadas conductas como antijurídicas pero no determina o precisa la pena de dicha conducta, y en tal caso el ordenamiento interno del Estado complementa al ordenamiento internacional.

VI.- LOS DELITOS INTERNACIONALES

En relación con este tema haremos una pequeña enunciaci--
ción de los delitos, por no ser la finalidad que se persigue en
este trabajo.

Los principales Delitos Internacionales son los siguien--
tes:

A.- Genocidio

Genocidio es una palabra moderna, ya que fué Raphael --
Lemkin en el año de 1944, quien la creó. Esta en un sentido am--
plio, significa la destrucción deliberada de un grupo o grupos -
raciales, nacionales, étnicos o religiosos.

La historia había presenciado este tipo de actos desde -
hace mucho tiempo, pero en el siglo XX se presentó de una forma
tal que ha sido repudiada por todos los hombres, esto sucedió du--
rante la época del gobierno nazi, el cual exterminó a millones -
de personas por su raza o religión, fue entonces cuando se negó
que tales crímenes eran de la competencia del Estado que los per--
petraba, y el castigo de los culpables se volvió uno de los fi--
nes de las naciones aliadas.

Con este motivo se creó el 1945, el Tribunal Militar In--
ternacional de Nuremberg, el cual reconoció, que eran criminales
de guerra no sólo los que habían cometido crímenes contra la paz
y violaciones de las leyes o usos de guerra, sino también los --
que habían cometido crímenes de lesa humanidad, violaron tales -

crímenes, la ley interna del país donde se hubiese cometido.

B.- La Agresión

El significado del término agresión en el Derecho Internacional, ha sido materia de muchas discusiones en las cuales -- hasta la fecha no se han podido poner de acuerdo, en lo que debe entenderse, o mejor dicho en lo que es la agresión; sino que señalan cuales son considerados como agresión, pero lo que es en sí la agresión, sin que ella englobe sólo a determinados actos. En el sentido etimológico la palabra agresión viene del latín -- aggresio, o sea acometimiento, ataque; este vocablo puede usarse en un sentido general, significando así, una acción contraria al derecho ajeno y al mismo tiempo ofensiva.

Esta acción de acometer o atacar, se caracteriza por ser un hecho injusto, violatorio de la esfera jurídica de una persona, lo cual es aplicable también, a la esfera jurídica de los Estados.

En el Derecho Internacional Público, la palabra agresión significa el ataque armado, 25/ o que cuando menos éste se encuentre en estado de preparación, en el cual no hay justificantes en base a la legítima defensa, y dirigido por un Estado contra otro.

Históricamente la palabra agresión, fue empleada internacionalmente de manera oficial por primera vez en el Tratado de Versalles de 1919, y en el Pacto de la Sociedad de las Naciones.

25/ Seara Vázquez Modesto, Derecho Internacional Público. Porrúa.

C.- La Piratería

Al hablar de la piratería, la primera imagen que de ella nos viene a la mente, es la acción de aquellos hombres que con sus naves asolaban a los otros barcos en el mar, sembrando el terror, la muerte y la destrucción; así, hablar de la piratería, -- es hablar de algo tan antiguo como lo es el comercio, ya que a medida que éste se desarrollaba, también se desarrollaba el comercio que los piratas hacían con los productos de sus robos.

Los antecedentes, más remotos que se tienen acerca de los piratas, es el de aquellos pescadores costeros que cansados de su pobreza y el trabajo que realizaban, buscaron la manera -- más fácil de lograr su subsistencia, y hasta de enriquecerse, -- con un esfuerzo mínimo de trabajo, y lo encontraron atacando y robando a las pequeñas embarcaciones de pescadores, que eran más débiles que ellos, ya sea por ser más viejos o más jóvenes.

En el siglo XIX, tenemos que en la Unión Americana, surgió la ley, la cual fue letra muerta, en la cual se consignaba -- al comercio de esclavos negros como actos de piratería, en 1861 el Presidente Lincoln actuó con energía para poner fin al tráfico marítimo, así en 1862, en Nueva York fue ahorcado Nathalie -- Gordon, el último hombre blanco acusado de piratería.

Así tenemos, que el 21 de febrero de 1957, la Asamblea -- General de la Organización de las Naciones Unidas, aprobó la resolución 1105, en la cual se convocó a una Conferencia Internacional de Plenipotenciarios para examinar el Derecho del Mar y -- sus problemas.

"La Asamblea General en la misma resolución decidió invitar tanto a los Estados Miembros de las Naciones Unidas, como a los Estados Miembros de los Organismos Especializados a que participen en la Conferencia, e incluyen entre sus representantes a expertos competentes en las materias que habfan de considerarse". 26/

D.- El Apoderamiento Ilícito de Aeronaves

Desde los albores de la era moderna, hasta los momentos actuales de nuestro siglo, el desarrollo de la aviación ha ido en aumento a pasos agigantados, siendo en la actualidad cuando se ha dejado sentir más apremiante la necesidad de una adecuada legislación penal, en este campo tan interesante como lo es el espacio aéreo.

En base a todos estos problemas, en 1950, se nombró un Comité Jurídico Penal, referente a las aeronaves, estos estudios fueron ampliados posteriormente en 1953, pero los comités creados no rindieron el fruto esperado, ya que no contaron con la ayuda de la O.A.C.I., la que no se interesó en estos trabajos sino hasta 1956, año en que se reunieron en Génova, Italia, para elaborar ya en forma definitiva un estatuto; los trabajos de esta reunión se continuaron en 1958 en Montreal.

Los trabajos celebrados en estas convenciones, no se pudieron concluir, por tal motivo se celebró otra convención en Munich, pero no fue sino hasta la celebrada en Roma en 1962, del

26/ García Robles Alfonso, Conferencia de Ginebra y la Anchura del Mar Territorial. México. 1959. Pág. 3.

5 al 28 de septiembre en que se formó un proyecto definitivo, el cual fue emanado en la Convención de Tokio, celebrada en 1963.

El texto de dicha Convención, es de vital importancia, - ya que significó un adelanto decisivo en lo que respecta a la materia penal en el Derecho Aéreo, y los delitos cometidos a bordo de las aeronaves, en especial, el que se refiere a nuestro estudio, el apoderamiento ilícito o secuestro de aeronaves, el cual ha causado tantos problemas.

E.- Violaciones a la inmunidad Diplomática

Las prerrogativas de que gozan los agentes diplomáticos, con arreglo al Derecho de Gentes, no son facultades que éste le otorgue a ellos mismos; sino derechos que le conceden las leyes internas de los Estados que los reciben, de acuerdo con el derecho Internacional, correspondiente a los Estados que los envían. Sin embargo, no existe diferencia en sí, ya que la jurisdicción interna de un Estado les confiere este privilegio en virtud del incumplimiento de obligaciones prescritas por el derecho Internacional.

F.- Crímenes de Guerra

Son todos aquellos actos que son contrarios al Derecho Internacional y que han sido cometidos en violación del propio derecho del Estado criminal, como pueden ser la matanza o el pillaje que realice el individuo criminal, para beneficio propio - impulsado por la codicia y aprovechamiento de la situación, así también todos aquellos actos criminales cometidos por orden y en

beneficio del Estado enemigo, de aquí se desprende la responsabilidad criminal en que incurren el Estado y sus órganos, así como los individuos que en ella participen.

G.- El Contrabando de Guerra

El delito de contrabando es muy antiguo, su inicio fueron ciertas mercancías cuyo comercio estaba prohibido entre pueblos que estuviesen en guerra, y su introducción se le consideraba como tal.

Así pues, podríamos entender por contrabando la entrada fraudulenta o clandestina de géneros o mercancías provenientes del extranjero, sin pagar los derechos de entrada establecidos al efecto por las leyes fiscales.

H.- El Tráfico de Alcaloides, Drogas, Estupefacientes y Sicotrópicos

Delitos que por ser la materia del presente estudio serán analizados en su debida extensión en los capítulos siguientes:

VII.- LA RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL DE LOS ESTADOS

A través de los tratados, convenios, etc., los Estados se comprometen a castigar y prevenir dichos actos, pero cuando el sujeto activo de estos actos, sea un Estado, su órganos, sus funcionarios o bien sus súbditos, el Estado incurre en Responsa

bilidad Internacional, la cual puede consistir en la reparación o indemnización que es lo que a continuación veremos.

Siempre que se viola un deber establecido, ya sea por acción o por omisión, en cualquier regla o precepto de Derecho Internacional, automáticamente surge una situación jurídica la cual se establece entre el sujeto al cual el acto es imputable y el sujeto que tiene derecho a reclamar.

La Responsabilidad Internacional puede configurarse, ya sea por la lesión directa de los derechos de un Estado, o también por un acto u omisión ilegal que causa daños o perjuicios a un extranjero, caso en el cual se incurre en responsabilidad con el estado del cual el extranjero es nacional.

Dentro de los elementos esenciales de la Responsabilidad Internacional podemos encontrar los siguientes:

- 1.- La existencia de un acto u omisión que viola una obligación establecida por una regla de Derecho Internacional vigente entre el Estado responsable del acto u omisión y el Estado perjudicado por dichos actos.
- 2.- El acto ilícito debe ser imputable al Estado como persona jurídica.
- 3.- Debe haberse producido un daño o perjuicio como consecuencia de dicho acto.

Ahora bien, esta obligación establecida a que se hace mención la podemos encontrar en los convenios y tratados; esta violación puede ser llevada a cabo por un individuo o un Estado, pero en ambos casos sobre quien recae la responsabilidad, es el Estado mismo, ya sea por sus actos u omisiones o bien por los actos u omisiones de sus nacionales y que no hayan sido castigados por él.

A.- Teoría de la Culpa

Muchos autores sostienen que como elemento constitutivo de la responsabilidad internacional, debe existir la culpa o -- falta, es decir, "La intención ilícita o negligencia del individuo cuya conducta se imputa al Estado". 27/ Mientras que otros sostienen que no es necesaria la culpa o actividad psicológica de los individuos que lo llevan a cabo, sino que el Estado es -- responsable de los actos de sus órganos y de sus nacionales, -- sin necesidad de encontrar en ellos alguna falla psicológica -- como lo es la culpa.

Creemos a este respecto, no debe tomarse en cuenta al -- elemento subjetivo que es la culpa; a menos de que la regla de Derecho Internacional la contemple bajo el carácter de conocimiento de causa por parte del Estado infractor; y analizar las circunstancias de si realmente el Estado tuvo conocimiento y -- las causas que lo indujeron a ello.

B.- Responsabilidad del Estado por Actos del Organó - Legislativo

27/ Sorensen Max. Manual de Derecho Internacional Público. Fondo de Cultura Económica. México.

En el proyecto de codificación celebrado en la Conferencia de La Haya, todos los Estados que participaron, aceptaron - que un Estado incurre en responsabilidad internacional, como - resultado, bien de la promulgación de una legislación incompatible con sus obligaciones internacionales, o bien por la falta - de legislación necesaria para el cumplimiento de dichas obligaciones.

Cuando la ley causa daño directo a un Estado, su aprobación puede servir de base para una queja; es decir, es el momento determinado en el cual el Estado incurre en responsabilidad.

Pero consideramos que por daños que pueda ser la actividad del órgano legislativo, éste no es responsable en virtud de que su función no es considerada delito internacional; la responsabilidad existe plenamente para el Estado ya que éste es responsable de las medidas legislativas contrarias al Derecho Internacional, las cuales han sido finalmente incorporadas a su derecho interno.

C.- Responsabilidad por los actos de los Jefes de Estado

Los actos de los Jefes de Estado, son todos aquellos actos realizados por los Presidentes, Mandatarios o Jefes de un Estado; o bien por los miembros de un gobierno, que actúan en tal condición y sus actos son considerados como actos de Estado.

Cuando dicho acto sea realizado por el Ejecutivo se incurre inmediatamente en responsabilidad, por la comisión del -

acto ilícito, mientras que si se comete por un Agente Diplomático Consular, Embajador Plenipotenciario, o Funcionarios Públicos, se incurre en responsabilidad aunque no se compromete del mismo modo, ya que sería necesario un acto u omisión posterior del Estado, como por ejemplo, dejar de desautorizar el acto o la negativa de detener y castigar al ofensor.

Sin embargo, en la Conferencia de La Haya para la Codificación se proclamó que el Estado incurre en responsabilidad internacional como resultado de un acto u omisión por parte del Poder Ejecutivo, incompatible con las obligaciones internacionales; así también de los actos u omisiones de sus funcionarios, siempre y cuando no actúen dentro de los límites de su autoridad.

Durante la misma Conferencia, se presentó el problema de los actos no autorizados de sus funcionarios; según este principio se decía que no se puede imputar al Estado un acto cometido por un funcionario, si éste se ha excedido en las facultades que le confiere el derecho interno, o bien si actúa de manera contraria a lo que se le ha ordenado; este principio no se aceptó en virtud de que se estableció, que el Estado incurre en responsabilidad internacional si como resultado de actos no autorizados de sus funcionarios; según este principio se decía que no se puede imputar al Estado un acto cometido por un funcionario, si éste se ha excedido en las facultades que le confiere el derecho interno, o bien si actúa de manera contraria a lo que se le ha ordenado; este principio no se aceptó en virtud de que se estableció, que el Estado incurre en responsabilidad internacional si como resultado de actos no autorizados de sus

funcionarios, ejecutados bajo su carácter oficial, se violan - las obligaciones internacionales que posee el Estado.

D.- Responsabilidad por Actos del Poder Judicial

Existe una corriente de juristas que sostiene que la -- doctrina de que el Estado no es responsable por los actos del Po der Judicial, en virtud de que los tribunales "son absolutamen- te independientes del gobierno y en consecuencia éste último -- ejerce influencia alguna en sus decisiones". 28/

La respuesta crítica a esta doctrina se basa en que aun que independientemente del gobierno, el Poder Judicial, no inde pendiente del Estado, y por tanto es parte de él para los efec- tos internacionales.

En la conferencia de Codificación de 1930 se estableció que el Estado es responsable internacionalmente como resultado del hecho de que alguna sentencia judicial, que no esté sujeta a apelación, sea obviamente incompatible con las obligaciones - del Estado en la esfera internacional; se determinó también que el Estado reclamante tendrá que presentar pruebas claras para determinar que dicha sentencia es incompatible, y que existe -- una infracción evidente a la obligación internacional.

Algunos autores establecen que es necesario, para que - exista responsabilidad por parte del Estado, que exista la mala fé, debe ser evidente que el tribunal haya fallado con parciali dad, por fraude o por presión externa; teniendo así que la sen-

28/ Ibidem. Pág. 522.

tencia debe ser tal que ningún tribunal la hubiese pronunciado.

Ahora bien, cuando los tribunales incurren en la degeneración de justicia o demora injustificada, el Estado debe hallar los medios para apremiar a los tribunales responsables; si no lo hiciere incurriría en responsabilidad internacional.

La reclamación por degeneración de justicia, sólo debe presentarse una vez que se hayan agotado todos los recursos judiciales según el Estado de que se trate.

La Conferencia de Codificación de La Haya, estableció - en su artículo 80., párrafo II lo siguiente:

Artículo 80., Párrafo II. Un Estado es responsable como resultado del hecho de que de una manera incompatible con las obligaciones del Estado, el extranjero ha sido, obstaculizado por las autoridades judiciales, en el ejercicio de su derecho a comparecer ante los tribunales, o su proceso ha sido obtaculizado con demoras inexcusables, que implican la denegación de justicia.

29/

Por otro lado, tenemos que el Estado Federal es responsable de la conducta de sus subdivisiones políticas; responsabilidad que no puede evitar alegando que sus poderes constitucionales no cuentan con el suficiente control sobre ellos, para que cumplan con sus obligaciones internacionales.

E.- Responsabilidad del Estado por Actos de sus Particulares

Los individuos dentro de un territorio pueden realizar actos que afecten a otros Estados, y por consiguiente contrarios al Derecho Internacional, esto surgió en base a la idea primitiva que dichos sujetos podían cometer actos, tales como: delitos contra soberanos, embajadores extranjeros, ofensas a la bandera, etc. De ahí que, de tales actos surja la responsabilidad del Estado.

Sin embargo, la responsabilidad en que incurre el Estado por actos de las personas privadas, no es igual a la que incurre por actos del Jefe de Estado o sus funcionarios; es decir que existe diferencia entre ambas responsabilidades, ya que en esta última se crea una responsabilidad original, esto es porque el Estado, el que comete violaciones a las obligaciones internacionales y responde directamente por tales actos; mientras que la responsabilidad subsidiaria, es aquella que contrae un Estado en virtud de actos realizados por los particulares, ya que el derecho internacional impone el deber a todo Estado de impedir, hasta donde le sea posible, que sus nacionales, así como los extranjeros que se encuentran en su territorio, cometan actos lesivos en contra de otros Estados.

Pero como es imposible que un Estado pueda evitar todos los actos lesivos que un individuo intente cometer, es razón por la cual no incurre en responsabilidad original, sino que responde relativamente o subsidiariamente por tales actos; siendo únicamente sus obligaciones las de ejercer la debida diligencia

cia para impedir que las personas privadas cometan esos actos; castigar a los culpables; y dar satisfacción y resarcir al Estado lesionado, obligando a los autores al pago de daños y perjuicios.

Esta responsabilidad está basada en el control que ejerce el Estado sobre su territorio.

Como estos actos pueden cometerse por sujetos individualmente determinados, así como por grupos, el Estado sólo responde en este último caso, cuando la mala fe o voluntad y la animosidad hayan sido tan generales y notorios que las autoridades deberían haber previsto el peligro y haber hecho los esfuerzos necesarios para evitar el daño; solamente de esta manera el Estado incurre en casos de guerras civiles o insurrecciones.

La consecuencia jurídica inmediata que surge en virtud de tales actos delictivos, es la reparación moral y material del daño causado, la cual puede llevarse a cabo de las distintas maneras que se contienen en el Apartado 2.4 de nuestra tesis.

F.- Reclamaciones de los Estados por Violación a los Derechos de sus Nacionales.

La determinación de la responsabilidad por actos ilícitos que violan los derechos de los extranjeros, ya sea que causen daños a su persona o a sus bienes, se asegura a través del ejercicio de la protección diplomática, o bien por la presentación de reclamaciones.

En la presentación de una reclamación se requiere de --- tres elementos:

- 1o.- Que el estado respalde las reclamaciones privadas.
- 2o.- Que dicho Estado sea el de la nacionalidad del extranjero.
- 3o.- Después de haber identificado al Estado con su nacional, considere que el daño sufrido por éste, -- determine la medida adecuada para la reparación.

Podemos observar que el Estado actúa como representante legal del individuo.

La base fundamental a esta reclamación la encontramos - en el hecho de que el Estado tiene la obligación de proteger a sus súbditos cuando han sido lesionados por otro Estado, es decir, cuando se han cometido actos contrarios al Derecho Internacional; ésta funciona cuando se hayan agotado los recursos ordinarios de las leyes internas del país de que se trate.

VIII.- LA REPARACION EN EL DERECHO INTERNACIONAL

Las modalidades de la reparación son las siguientes:

A.- Restablecimiento de la Situación Anterior

Cuando sea posible el restablecimiento de la situación - anterior al acto ilícito, hay el deber de volver a ella (restitución natural). Por ejemplo, el Estado culpable estará obligado a derogar o modificar una ley opuesta al derecho internacio--

nal a revocar la detención inmotivada de un extranjero o evacuar un territorio ilegalmente ocupado.

El derecho internacional autoriza también a reclamar la derogación de una sentencia contraria al derecho internacional, aunque goce de fuerza jurídica en lo interno. Sin embargo, son muchos los tratados de Arbitraje en los que los Estados renuncian a este derecho y se conformen con una indemnización. Prescindiendo de tratados particulares, al deber jurídico-internacional de establecer la situación anterior no queda, en principio, descartado por el hecho de que terceras personas hayan adquirido derechos privados sobre el objeto. De ahí que en su caso el Estado esté obligado a procurarse el objeto mediante expropiación. Según los principios generales del derecho universalmente reconocidos por los países civilizados, cabe admitir, sin embargo, que el Estado culpable tiene la facultad de negarse a la restitución natural y suplirla con una indemnización de igual valor si la demanda de que se restablezca la situación anterior constituye un abuso de derecho. Este es el caso cuando se pide la restitución natural a pesar de que se haya ofrecido la indemnización equivalente y que la vuelta al estado anterior haya de ocasionar gastos desproporcionados.

B.- Indemnización por Daños y Perjuicios

Si no es posible la vuelta a la situación primitiva, -- por haberse causado un daño que no pueda subsanarse, el Estado culpable está entonces obligado a una indemnización además de la restitución natural, cuando no se pueda subsanar el daño en su totalidad; por ejemplo, la puesta en libertad de un extranjero inmotivadamente detenido, no puede subsanar retroactivamente

el perjuicio que la detención le ocasionara.

Tratándose de un daño o perjuicio que pueda medirse en dinero, el deber de indemnización consistió en que se indemnice el perjuicio. La cuantía de la indemnización se rige por los principios generales de derecho comúnmente reconocido por los países civilizados, en la medida en que el derecho internacional no haya dado origen a preceptos particulares. Sin embargo, la práctica internacional se ha limitado, en esta cuestión, al trasladar estos principios a la esfera interestatal, distinguido en consecuencia, entre daños y perjuicios directos e indirectos aunque no use siempre tal distinción en idéntico sentido. En efecto, si por una parte entiende por daños directos los provocados de modo directo por el acto ilícito e indirectos los que constituyen consecuencia sólo mediata del acto, por otra parte, se designan como indirectos los daños que, si bien aparecieron después del acto, no guardan con él una conexión segura. Mientras la primera distinción no desempeña prácticamente papel alguno, puesto que el derecho internacional impone la reparación de todos los daños y perjuicios en los que puede demostrarse una relación de casualidad entre el acto ilícito y el daño ocasionado, no existe deber de indemnizar por daños y perjuicios en los que falta esta relación causal. En tal caso no estamos realmente ante daños indirectos auténticos, sino ante daños ajenos a toda culpa.

Estos principios han sido confirmados por la jurisprudencia de los tribunales arbitrales; el deber de indemnizar abarca también el beneficio pedido, que según la jurisprudencia internacional corriente ha de indemnizarse, siempre que se trate de la pérdida de un beneficio que hubiera sido de esperar se

gún el curso ordinario de las cosas.

Con estas normas viene conformulado el principio de que la indemnización por daños y perjuicios se reduce proporcionalmente cuando el perjudicado lleva parte de la culpa, o cuando el acto ilícito hayan resultado para él ciertas ventajas.

En el supuesto de la responsabilidad de un Estado por los daños inferidos a un extranjero, el daño sufrido por este individuo no coincide ciertamente con el del Estado a que pertenece, pero suele constituir una pausa para medirlo si el Estado de referencia es responsable por la totalidad del daño del individuo afectado. Por el contrario, en los casos en que un Estado incurre tan sólo en responsabilidad por haber omitido su órganos, las necesidades, medidas de prevención y represión, únicamente habrá de reparar, según el principio fundamental que rige en esta materia, aquella parte del daño causado que pueda atribuirse a la omisión de sus órganos.

C.- Prescripción de las Reclamaciones de Reparación

Se discute si el derecho de un Estado a exigir una reparación prescribe cuando no se ha hecho valer dentro de un plazo determinado o si, una vez formulada la reclamación, no ha sido proseguida durante algún tiempo.

Los que niegan la prescripción jurídico-internacional alegan para oponerse a la recepción de esta institución en el campo del derecho internacional, que no es admisible por la sencilla razón de que no se ha fijado un plazo de prescripción jurídico-internacional, puede apoyarse también en algunas senten-

cias arbitrales que han rechazado la alegación de prescripción.

Ahora bien, un análisis más detenido de la jurisprudencia arbitral nos dice que, por regla general, los Tribunales del Arbitraje han rechazado demandas de reparación cuando la reclamación fuera presentada muchos años (de 20 a 30) después de haberse producido el acto ilícito o cuando una vez presentada la demanda, no se hubiere insistido en ella; por ejemplo, la Comisión Mixta - en el asunto L. Brandt, entre los Estados Unidos y Perú rechazó una demanda por considerar que habían transcurrido 26 años desde el hecho sin que el perjudicado hubiese formulado reclamación alguna.

En favor de la vigencia de los principios relativos a la prescripción en derecho Internacional, está la circunstancia de - tratarse de una constitución admitida por lo que el principio - fundamental de la prescripción ha de considerarse como principio de derecho universalmente conocido.

Más no habiéndose fijado consuetudinariamente un plazo - de prescripción determinado, ni pudiendo éste deducirse de los - principios generales de derecho, su fijación en Derecho Interna- cional habrá de encomendarse en cada caso concreto a la actividad jurídica complementaria de la estancia convenida entre las partes en juicio.

Sin embargo, si la reclamación estatal de una reparación tiene como supuesto un daño causado a una persona privada, en- - tonces la reclamación jurídico-internacional no podrá formu- - larse ya en la persona privada perjudicada, hubiese tenido la - posibilidad de obtener una indemnización sobre la base del dere

cho interno del Estado responsable, omitiendo presentar su reclamación jurídico interna dentro del plazo fijado por el derecho interno. Este principio resulta de que en tales casos no surge una responsabilidad jurídico internacional, hasta que en la vía jurisdiccional interna que el Estado responsable pone a disposición del interesado, haya sido agotada sin éxito para la reparación del perjuicio.

D.- Intereses

Se discute si un Estado que tiene que indemnizar está obligado a pagar intereses por el importe de su deuda. Algunas sentencias arbitrales rechazan un deber jurídico-internacional de esta índole. Sin embargo, la mayoría de los casos la jurisprudencia internacional ha conseguido intereses, sin fundamentar por otra parte este deber. Desde luego, tal deber se desprende del principio general según el Estado culpable ha de reparar la totalidad del perjuicio por él causado. Y en el daño causado entre el beneficio que se dejara de percibir y el Estado perjudicado ha sufrido por el hecho de que la indemnización no le fuere entregada a raíz del acto. El cómputo de interés comienza, a partir del día en que se ocasiono el daño o desde el momento de dictarse sentencia. Cuál de estos días haya de preferir, dependerá la manera de calcularse la indemnización. Si sólo se conoció el daño sufrido, los intereses habrán de comenzar a correr desde el momento que se produjo el daño; si se tuvo en cuenta el beneficio dejado de percibir, entonces los intereses se deberán sólo a partir del fallo. Por el contrario, no cabe deducir del principio fundamental aludido que el deber de pagar intereses surja para con la presentación de la reclamación, por cuanto la institución del requerimiento tomada del derecho Romano e introducida por motivos de equidad, no es ni -

un principio jurídico universalmente admitido, ni en principio de Derecho Internacional Consuetudinario, aunque haya sido aceptado por algunas sentencias arbitrarias. Tampoco el principio de derecho común, según el cual sólo pueden reclamarse intereses hasta la cuantía del capital (prohibición del alterum tantum) principio fundado, asimismo, en la equidad, posee validez jurídica-internacional común, a pesar de lo que invoquen ciertas sentencias arbitrales.

Del principio general resulta finalmente, que la cuantía de los intereses se regira en principio por el tipo medio en cada momento, puesto que por lo regular la ganancia que se deja de obtener por perderse el interés depende de él. Lo cual no excluye la posibilidad de reclamar por un daño que manifiestamente rebase dicha cuantía.

E.- Satisfacción

Tratándose de un perjuicio ideal, el estado culpable está obligado a dar una satisfacción. Consiste ésta en actos destinados a satisfacer el sentimiento jurídico, herido, del estado afectado. Las formas de la satisfacción son muy diversas. La práctica internacional nos revela las siguientes clases: castigo (o destitución) del órgano culpable, disculpas más o menos solemnes; tributo rendido a la bandera o a otro emblema del Estado ofendido; pago de una cantidad en concepto de reparación; garantías para el futuro. Ello pone de manifiesto que la satisfacción o diferencia de la indemnización por daños y perjuicios tiene un ingrediente penal, aunque no sea concebible en Derecho Internacional como un castigo impuesto a los Estados.

Más a diferencia de lo que ocurre en la indemnización por daños y perjuicios no existen normas precisas sobre la forma de la satisfacción, por lo que el Estado ofendido goza de un amplio margen de libre apreciación en la aplicación del principio fundamental y dependerá de él, dentro de determinados límites, el precisar la clase de reparación que estime equivalente al acto como satisfacción; pero esta libertad se ve limitada -- por el Estado perjudicado, que no podrá exigir nada que rebase notoriamente la medida que en idénticas circunstancias se observan en los países civilizados.

CAPITULO TERCERO

ANTECEDENTES Y EVOLUCION HISTORICA DE LOS ESTUPEFACIENTES, NARCOTICOS Y DROGAS

IX.- ANTECEDENTES HISTORICOS DE LOS ESTUPEFACIENTES

Es bien sabido que el uso de estupefacientes y drogas es tan antiguo como la misma humanidad y que siempre se ha luchado en contra de su libre utilización, porque sólo contribuye a su degradación, por eso y para buscar un mayor y efectivo control, se han creado varias organizaciones de carácter internacional, en un intento de coordinar las diversas medidas emprendidas para combatir la drogadicción, así como para limitar el uso de los estupefacientes a las justas necesidades terapéuticas y medicinales y además para tratar de evitar su tráfico ilícito, el cual es sumamente difícil de contrarrestar, por los grandes intereses económicos que intervienen; de esta manera podemos citar entre las más importantes organizaciones internacionales dedicadas a dichos fines, la Organización Mundial de la Salud (organismo especializado en las Naciones Unidas) y el Convenio Unido de Estupefacientes.

Por otra parte, también es preciso detenerse a reflexionar en el porqué del gran atractivo que ejercen las drogas, cuáles son las causas que lo motivan y otras circunstancias, pues consideramos que para dilucidar adecuadamente las soluciones convenientes, es necesario responder a esas preguntas.

Con base en lo expresado y además tomando en cuenta el -

grave problema que representa no solo el consumo sino también el tráfico de drogas a nivel mundial y que en los últimos años ha generado graves conflictos de diferentes ordenes y que inclusive ha llegado a crear problemas de carácter legal, como es el caso de la solicitud de extradición que los Estados Unidos ha solicitado a Colombia de los Capos del "Cartel de Medellín", y que a últimas fechas dichos narcotraficantes propusieron a las autoridades Colombianas que se entregarían a dichas Autoridades a cambio de que no se les extraditara a los Estados Unidos, ante lo cual el Gobierno Colombiano en su afán de solucionar el problema del narcotráfico tuvo que reformar su Constitución para no extraditar a dichos narcotraficantes, creando con esto una gran irritación del Gobierno Norteamericano.

En el caso de México es muy reciente y de todos conocido el gran escandalo y fricción que causó y sigue causando el asesinato de un Agente de la D.E.A. (Drug Enforcement Agency) - de los Estados Unidos, que fue secuestrado y asesinado por narcotraficantes mexicanos, lo cual originó a su vez con posterioridad el secuestro en México y su traslado ilegal a los Estados Unidos del Doctor Alvarez Machain a fin de que fuera juzgado por las cortes de Justicia Norteamericana, violando los Estados Unidos las Leyes Internacionales y la Soberanía de nuestro país que inclusive motivó que el Gobierno de México a través de la Secretaría de Relaciones Exteriores interpusiera ante el Gobierno Norteamericano diversas notas de protesta por tal hecho, exigiendo la libertad y el traslado de Alvarez Machain a Territorio Mexicano.

De lo anteriormente expuesto y con base en el -

desarrollo de nuestra exposición, es por lo que nos hemos interesado en el análisis de esa temática, porque estimamos que es preciso encontrar las mejores soluciones, en bien principalmente de la juventud, por ser ella la más afectada por las drogas y estupefacientes, los cuales en nuestro concepto quizá enunciando a la ligera, creemos que producen entre otros muchos resultados negativos, ciertas formas de irresponsabilidad y a la vez, una falta general de motivación y la dirección hacia objetivos determinados, tanto en el ámbito personal individual, como en el colectivo social.

Entre las principales drogas que se conocen, podemos citar las siguientes:

▲.- Opio

La humanidad en todas sus épocas siempre ha recurrido al uso de drogas, se ha observado que en grupos sociales pequeños, o en ciertas tribus bien integradas, su consumo y utilización -- perseguían fines religiosos, médicos o ceremoniales.

"En relación con los opiáceos, cuenta la leyenda, que la adormidera nació en el mismo lugar en que cayeron los párpados -- de Buda, al cortárselos ésta para no dejarse vencer por el sueño. Pero el conocimiento de sus propiedades farmacológicas y del -- opio, producto de ella, es ciertamente mucho más antiguo". 30/

El opio se extrae de la planta *Ppaver-Somniferum*, comúnmente llamada amapola o adormidera, "del fruto de ésta se obtiene el jugo lechoso o látex que al dejarse secar al aire, proporciona el opio". 31/

Los primeros registros escritos en relación con este vegetal existen desde hace más de 55 siglos ya que los sumerios - describen algunos de sus efectos; la llamaban "HUI-GIL" que significa planta del regocijo. También encontramos descripciones del opio en pergaminos egipcios que datan del año 1950 A.C., -- descubiertos en Tebas por Ebers y en los cuales se describen -- sus propiedades analgésicas. Los asirios en tablas inscritas - en el año 800 A. C., describen el método de extracción de dicha sustancia y la utilizan como medicamento.

Hipócrates también hacía referencia al opio en cuanto - al peligro que engendraba su uso, al producirse una dependencia física o adicción.

En la Edad Media los árabes lo introdujeron a la India y China, generalizándose su utilización en toda Europa. En China produjo una catástrofe social muy grave porque causó dependencia en un número muy elevado de población total, y así tenemos que en 1835 ya había más de dos millones de fumadores de -- opio.

En la actualidad se cultiva fundamentalmente en Irán, - Turquía, parte de la Unión Soviética, en el Asia Central y aún que en menor escala, en otros países. El Japón era uno de los principales países fabricantes de opiáceos, hasta que esta industria fue prohibida después de la Segunda Guerra Mundial.

11/ Enciclopedia Cultural. Editorial Hispano Americana, México 1957, Tomo X Pág. 32.

La Primera Conferencia Internacional Sobre Opio se reunió en Shangai en 1909, por iniciativa del Presidente Teodoro - Roosevelt y después hubo otras en La Haya, 1912 y Ginebra en -- los años de 1925; 1931 y 1936 de las que resultaron algunos Tra tados para regular la producción y el comercio del opio. Asi-- mismo, tres organismos técnicos de la desaparecida Sociedad de las Naciones Unidas, siguieron funcionando en espera de una nue va ordenación de carácter permanente, se encargaron de vigilar el tráfico del opio y estudiaron medidas para su regulación; -- gracias a estos esfuerzos, se limitó muchísimo el tráfico ilici to de estupefacientes en muchos países.

Actualmente la Organización de las Naciones Unidas ha - creado con los mismos fines "THE DIVISION OF NARCOTIC DRUGS", - cuyo órgano de publicación es el boletín de narcóticos, que di- funde sus disposiciones y hace ediciones en inglés y francés, - con resúmenes en chino, ruso y español.

B.- Morfina

El primer alcaloide del opio que fue descubierto es la morfina, sus orígenes no se remontan más allá de 1805. En esta época un ayudante de botica, Frederick Sertuerner, se interesa por el problema a causa de un sencillo dolor de muelas. "Des-- pués de comprobar en sí mismo y en otros enfermos que igual can- tidad de opio producía distinto efecto, pensó que podría deber- se a que la droga que ocasionaba el sueño no entraba siempre en la misma proporción en las distintas partes del cuerpo humano - ni en las mismas cantidades". 32/

Tras diversos experimentos, y decidido a hallar el secreto del opio disolvió éste en su ácido, para luego neutralizarlo en amoníaco, obteniendo como resultado unos cristales grises a los que denominó "PRINCIPIUMSOMNIFERUM EPIL". Decidido a probar el experimento durmió durante ocho horas seguidas, por lo que al rendir su informe lo designó como morfina (de Morfeo, -- Dios del Sueño).

Posteriormente el famoso físico Gay Lussac, defiende el experimento y en 1818 el fisiólogo Francois Magencie, ensayó el alcaloide en enfermos y animales. La Morfina posee efectos más seguros que el opio, la morfina es un gran medicamento con base en los supuestos buenos resultados, en 1818, Deror, la hace conocer al público como producto farmacéutico, y en 1827, Merck, decide fabricarla en grandes cantidades. Actualmente existen tres procedimientos clásicos para la extracción de la morfina. El de Merck que data de 1930; el Thibeaumery y Moh (1835); y el de Robertson Gregory, de 1868. También se puede obtener la morfina de la paja de adormidera, según lo demostró entre 1925/30 el húngaro Juan de Kabay. La aclaración de la estructura de la morfina ha ocupado a más de tres generaciones de químicos, durante más de tres cuartos de siglo. En 1880, de Gericheen, --- tras de obtener fenentreno de ella, sugirió que podría tratarse de un derivado fenantrénico, y éste dió la pauta para que más tarde Marshall Gates y G. Tschundi en 1952, realizaran una síntesis total a partir del ácido de Shaeffer, con el inconveniente de que este procedimiento consta de veintisiete etapas, por lo que resulta muy poco costeable en términos económicos; en virtud de esto, la adormidera y el opio seguirán siendo las --- fuentes naturales de extracción de la morfina durante algún --- tiempo.

La morfinomanía se desarrolló en mayor escala en América a partir de 1960. En Nueva York sufrió tal incremento que fue necesario fundar un hospital dedicado únicamente a esta especialidad.

"Según el entonces Secretario de la Tesorería, en Estados Unidos se consumió opio y derivados en 1910, calculando por persona, setenta y dos veces más que en Austria, dieciocho más que en Alemania y doce más que en Francia, en 1963 Nixon anunció que en Chicago la morfina era un narcótico común". 33/

C.- Heroína

"Es un derivado opiáceo descubierto por el alemán ----- Dresser, en 1898, acetilizando el clorhidrato de morfina, ésta última sal, a su vez es uno de los treinta alcaloides que se -- pueden extraer del opio puro; de ellos casi todos utilizados en medida; solamente la tebaína y la codeína, junto con la morfina pueden dar lugar a toxicomanías". 34/

Recibió el nombre científico de Diacetilamorfina, por haberse obtenido al añadirse dos grupos acetilados a la morfina y que según Dresser, suprimía el dolor, producía sueño y curaba la morfinomanía. "Puesto que tan estupenda droga posee todas -- las ventajas y ninguno de los inconvenientes de la morfina, -- la bautiza con el nombre de heroína, porque puede considerarse como una verdadera droga heroica". 35/

33/ Idem. Pág. 210

34/ III Seminario de Capacitación para Agentes de Policía Judicial Federal sobre Estupefacientes y Otras Drogas Peligrosas. Pág. 131.

35/ Aparicio Octavio. Op. Cit. Pág. 224.

El entusiasmo se disipó al descubrir que esta sustancia también puede originar hábito, pero hicieron falta más de diez años para que médicos y profanos se dieran cuenta que esta virtud de curar la morfinomanía era falsa y la Academia de Medicina Francesa la condenó. En América, donde se extendió con rapidez, se prohibió su fabricación; en la sesión del 13 de junio de 1931, el Comité de Higiene de la Sociedad de las Naciones aconsejó la supresión de esta droga. Después de la Segunda Guerra Mundial en 1952, cincuenta países miembros de la Organización Mundial de la Salud, acordaron prohibir la utilización terapéutica de la heroína, la que en realidad, sólo se había utilizado para combatir la tos y la disnea, como ocurrió en Finlandia, en donde la droga fue aplicada, después de la Segunda Guerra Mundial, para tratar catarros corrientes, por lo que su consumo ascendió entre 1946, de veinticinco a cincuenta y un kilos por millón de habitantes.

La heroína se presenta como un polvo blanco puro, gris o castaño, soluble y, por lo tanto, utilizable en forma de inyección, aunque puede ingerirse convertida en píldora y también se puede fumar. Los drogadictos la utilizan sola, después de haber llegado directamente a ella o a través del consumo previo de otras drogas de intensidad creciente (es decir, la escalonada).

D.- Marihuana

En lo que se refiere a la marihuana, puede considerarse le como una de las drogas más antiguamente utilizadas por el hombre. Los chinos la describieron en su literatura hace casi

5000 años. Las Naciones Unidas calculan que hay alrededor de - doscientos millones de usuarios en todo el mundo. "Es el intoxicante segundo en popularidad en el mundo, siendo el primero - el alcohol". 36/

Este vegetal (conocido también como hierba, grifa o mota), proviene de una mata alta y delgada cuyo nombre científico es Cannabis Sativa, o sencillamente Cannabis. La planta crece silvestre en casi todo el mundo y es cultivada en algunos países orientales para obtener el fármaco. La mayoría de la droga está contenida en la resina secretada en torno a la flor, las semillas y las hojas superiores. La marihuana como es, vendida normalmente, consta de las hojas secas, semillas y ramas pequeñas de plantas cultivadas o silvestres; las semillas y los tallos son retirados antes de la utilización.

La potencia de la marihuana depende del principio químico activo, tetrahidrocannabinol (thc). Este a su vez depende de la variedad de la planta de la cannabis, cuando se cosecha y de las porciones de la planta incluidas en el material. La proporción de Thc depende también de la edad y las condiciones de almacenamiento, así por ejemplo: la mayor parte de la marihuana disponible en los Estados Unidos contiene sólo uno por ciento o menos thc y es considerada relativamente débil, en comparación con la utilizada en otros lugares.

En la India y otros países orientales, donde es cultivada la cannabis para cosecharla como droga, obtienen preparacio-

36/ Hyde Margaret O. Drogas Alteradas de la Mente. Editorial - Diana.

nes mucho más potentes: charas, ganja, bhang, hashish, kif y -- daga. Este es por lo general alrededor de cinco u ocho veces -- más fuerte que la marihuana; es importante distinguir entre las variadas potencias, porque, las preparaciones más fuertes tienen una mayor capacidad para el abuso, que las formas más débiles -- de la droga.

"La Cannabis ha sido utilizada por miles de años en medicinas prescritas para aliviar el dolor, la tensión y diferentes males físicos, también ha tenido un papel predominante en -- las prácticas religiosas, especialmente en la India siendo utilizada para auxiliar a la meditación y los trances místicos. -- Por último, ha tenido amplio empleo como eufórico o intoxicante, de una manera muy parecida a como es utilizado el alcohol dentro de nuestra sociedad". 37/

Así vemos que el Emperador Chino Shen Nung, la describió como analgésica hacia el año 1730 A.C.; escritores sánscritos recomiendan preparados de cáñamo en forma de píldoras como analgésico, y los sacerdotes de la India, autores de los vedas le atribuyen origen divino. En su historia Herodoto dijo que -- las escoltas del mar Carpio, echaban semillas de cáñamo sobre -- ascuas y respiraban los vapores que se producían. Los cuentos de las Mil y Una Noches, relatos procedentes de Persia, Egipto y Mesopotamia, escritos alrededor del Siglo X, prueban la extensión del uso de Cannabis en esa época, a fines del siglo XVI, -- " Próspero Alpino", visitó Egipto y pudo ver que era utilizada -- para probar visiones. Describió la embriaguez que produce la --

droga, preparada con hojas de cáñamo trituradas y mezcladas con agua hasta hacer una pasta. Su ingestión producía, al cabo de una hora una especie de éxtasis en la que las alucinaciones se sucedían rápidamente.

El empleo de Cannabis se extendió de la India a otras partes del mundo. Fue introducida a Europa alrededor de 1850, pero su utilización era muy rara hasta hace pocos años. La mariguana es bastante usada en México y América Latina.

La propagación de la mariguana en nuestro país se confinó principalmente a grupos bajos de minorías socio-económicas, hasta alrededor de 1960, cuando comenzó a extenderse su empleo entre estudiantes y personas jóvenes.

E.- L. S. D.

El LSD se deriva del cornezuelo, un hongo que ataca los granos de centeno. El nombre químico del LSD es "Tartrato de Dietilamida del Acido D-Lisérgico". La "D" significa que éste compuesto desvía hacia la derecha de la luz polarizada. La Dietilamida del Acido Lisérgico es el núcleo principal del compuesto. Tartrato significa que es soluble al agua.

Esta droga fue sintetizada en 1938 por Albert Hoffman, un hombre de ciencia suizo. El LSD provoca cambios de percepción que dan resultado que algunos individuos vean colores, formas y objetos que no están ahí realmente. Esta es la razón por la que el LSD es considerado una droga alucinógena. Hay compuestos de tipo semejante que se encuentran en las semillas del Dondiego, en el Hongo Mexicano o Mágico, que contiene Psilo

cibina, y en el botón del peyote, que contiene mezcalina. Se considera el LSD más potente que cualquiera de estos fármacos.

P.- Peyote

La utilización de alucinógenos no es nueva; ya que desde hace siglos la psilocibina y el peyote eran usados por los aztecas. Constancia de esto lo encontramos en los escritos del gran cronista español Bernardino de Sahagún quien relata en una obra que escribió sobre la civilización azteca que "lo primero que comían los aztecas en las ceremonias eran pequeños hongos negros que llamaban "NANAGATI", que los emborrachaban y les provocaban visiones, provocando incluso, deseos sexuales. Se comían esos hongos con miel, y cuando comenzaban a sentirse excitados se ponían a bailar, sucediéndose entre ellos diversas visiones. Después cuando pasaba la embriaguez de los hongos, hablaban entre ellos de sus impresiones respectivas". 38/

El nombre científico del peyote es Anhalonium-Lewinil, y consiste en un cactus modesto dotado de una fuerte raíz, y cuyo diámetro apenas sobrepasa los diez centímetros.

Esta planta, que se encuentra en poca cantidad en los altiplanos desérticos del norte de México y sur de los Estados Unidos, era recogida por los indios en el transcurso de las ceremonias rituales. Para los Tarahumaras, Chichimecas y Huicholes mexicanos, como para los Apaches Mezcaleros, los Comanches y Kiowas norteamericanos, el peyote no consistía en un simple -

38/ Enciclopedia de la Medicina y la Salud. Editora Miñon. Tomo I, Pág. 151.

cactus, sino que era considerado como una planta que hacía ver -- maravillas y objetos de auténtico culto y en razón de esto lo -- consumían.

Hacia finales del Siglo XIX no se sabía del peyote otra cosa que lo que escribían sobre él los viajeros; los médicos a -- partir de esa época pensaron utilizarlo con fines terapéuticos, como tónico cardíaco. Bien pronto, con ayuda de la química orga -- nica, se lograron aislar los alcaloides que encierra; el principal es la mezcalina, enormemente alucinógena.

Lewin, el gran farmacólogo alemán, que experimentó meza -- lina y describió sus efectos en un libro sobre las drogas, insig -- te en el aspecto agradable de las alucinaciones. Enumera el es -- plendor de las visiones de colores que provoca su absorción, e -- invita a los investigadores a interesarse por las perspectivas -- que abre al estudio sistemático de las propiedades de esa planta para la fisiología del cerebro, la psicología y la psiquiatría.

Posteriores investigaciones permitieron establecer que -- en realidad, la mezcalina provoca una disociación de la persona -- lidad, que recuerda los síndromes propios de la esquizofrenia.

G.- Estimulantes

La historia del abuso de los estimulantes es interesan -- te, comenzó en Japón después de la Segunda Guerra Mundial, y es -- to fue debido a la distribución que de las anfetaminas hicieron los nipones a sus tropas antes del combate para proporcionarles una mayor resistencia, por lo que al concluir la guerra poseían

extensas cantidades que fueron lanzadas al mercado libre, pudiendo ser adquiridas fácilmente sin receta.

"Para 1954, dependiendo de la versión que se acepte, --- había entre 50,000 y 1'500,000 japoneses consumidores crónicos de fuertes estimulantes, tomándolos más o menos la mitad de --- ellos, por vía oral y la otra mitad, inyectándolos". 39/ Con esto el gobierno japonés decidió que habían tenido bastante y --- desde entonces regularon los suministros con rigidez, realizaron una campaña educativa e impusieron castigos, tanto por la --- posesión ilícita como por la venta o fabricación ilegal, así en un año el problema se vio disminuído considerablemente.

En cambio no sucedía lo mismo en Suecia, ya que en ese país se empezaron a usar cantidades considerables de anfetaminas orales, poco tiempo después un estudiante de medicina descubrió que podía obtener más placer inyectando la droga en la vena; en los primeros años del decenio de 1960, el estimulante --- más popular usado en Suecia era la Fenmetrazina que tiene el --- nombre comercial de "Preludin", usado en intentos para la reducción de peso; también utilizaron el Ritalín y la Metanfetamina intravenosa que es lo mismo que la Methedrina empleada en Estados Unidos y llamada de modo familiar "SPEED".

H.- Drogas Menores

En este sector se encuentran comprendidos el grupo de --- sustancias llamadas inhalantes volátiles.

39/ Louria Donald B. Las Drogas, qué son y cómo combatirlas. Editorial Diana.

La imaginación de los adolescentes e incluso los niños - propicios a la toxicomanía, no tiene límites. Al carecer de medios y de oportunidad para adquirir ciertas drogas, o bien por perversión de amigos, familiares, o terceras personas, se dro-- gan aspirando e inhalando una variada gama de sustancias que se evaporan con facilidad.

La inhalación de material volátil es epidémica en individuos de 16 años de edad o menores; aspiran pegamentos, gasoli na, thinner, descongestivos, rociadores para el pelo, desodoran tes, medicamentos pulverizados para los pies, quita manchas y - una infinidad de productos más.

También puede causar dependencia entre los adultos que laboren en su fabricación o los emplean en su trabajo, pero es-- to sucede en un índice muy inferior al de menores.

El Dr. Louria, nos señala, que la mayoría, pero no to-- dos escapan de esto, hay número considerable de casos de acci-- dentes o de conducta violenta bajo la influencia de estos mate-- riales. En 1969 el Gobierno de los Estados Unidos publicó un - informe sobre las defunciones de 44 jóvenes que inhalaron diver-- sas atomizaciones.

En otra información obtenida en un centro de trabajo ju-- venil se manifestó que el abuso cada vez más extendido de los - inhalantes produce fundada inquietud porque sus efectos son tan nocivos, que quienes se dañan cerebralmente con ellos, pueden - convertirse en meros entes con muy escasas posibilidades de re-- habilitación.

De manera especial los pegamentos se han vuelto los inhalantes más frecuentes en los adolescentes y niños, especialmente entre las clases económicamente débiles, porque en el caso se trata de costumbre casi contagiosa, respiran los pegamentos para sentirse eufóricos, excitarse, sentir alegría de vivir y desligarse de su deprimente medio ambiente.

Es muy posible que la inhalación de pegamentos y otras materias sea el precursor de otra plaga más seria y permanente, como el alcoholismo y la farmacodependencia, motivos por los cuales se emplean medidas restrictivas en torno a esas sustancias; además se piensa añadir un olor que las haga repugnantes a los usuarios y en adoptar medidas urgentes similares.

"A medida que disminuye la edad promedio de los involucrados en el abuso de las drogas, se hacen más caprichosas algunas de las nuevas modas. Los jóvenes están fumando paste dentrífica e inyectándose mantequilla de cacahuete, leche, ablandador de carnes, perfume o mayonesa en la vena". 40/

Como podemos señalar las sustancias señaladas son productos de uso común y de ningún modo puede ser restringido su uso; el problema estriba en hacer comprender a los jóvenes los daños y los perjuicios muchas veces irreversibles que entrañan esas costumbres.

X.- LOS NARCOTICOS

Se conocen con el nombre de narcóticos, ciertas sustan-

cias derivadas principalmente de plantas, que desde la más remota antigüedad, han interesado a los hombres por sus extraños y poderosos efectos sobre el sistema nervioso; no deben confundirse los narcóticos con los estupefacientes, que engendran euforia y aparente bienestar y que producen hábito.

"El término NARCOSIS fue usado originalmente como sinónimo de anestesia, al paso que el NARCOTICO, se definió como una sustancia que proporciona inconciencia, pérdida de la sensibilidad, de los reflejos y relajación de los músculos esqueléticos - por su acción sobre el sistema nervioso central". 41/

"DROGA es el nombre genético de ciertas sustancias vegetales, minerales o animales que se emplean en medicina, en la industria o en las bellas artes". 42/

XI.- CLASIFICACION DE LAS DROGAS EN GENERAL.

A.- ESTUPEFACIENTES.- Son las sustancias narcóticas, - analgésicas y soporíferas que tomadas en dosis suficientes determinan hábito. A diferencia de los anestésicos los estupefacientes alivian dolores antes de que sobrevenga el sopor y a veces - ni siquiera lo provoca. Se distinguen de los ANALGESICOS en que éstos matan el dolor pero no producen sueño. Los BARBITURICOS, que suelen considerarse como estupefacientes porque deprimen el sistema nervioso central como lo hacen aquellos carecen, sin embargo, de sus propiedades analgésicas". 43/

41/ Gran Enciclopedia del Mundo, Editorial Marín, 4a. Edición. - España 1967. Tomo XII, Pág. 838.

42/ Diccionario Enciclopédico Uthea. Ed. Unión Tipográfico Hispánico Americano México 1953. Tomo IV. Pág. 302.

43/ Gran Enciclopedia del Mundo. Op. Cit. Tomo VII. Pág. 302.

Según el informe número 7, de 1957 de la Organización Mundial de la Salud, se denomina TOXICOMANIA "al estado crónico de intoxicación periódica o crónica engendrado por el consumo de una droga natural o sintéticas". 44/

Posteriormente en su 13o. informe propuso, la sustitución de los términos toxicomanía y hábito por el de DEPENDENCIA, seguida de la indicación del tipo de drogas de que se trate, y a partir de 1965, dicha Organización Internacional, adoptó el término FARMACODEPENDENCIA, que ha usado desde su 16o. informe hasta la fecha, entendiéndose por tal: "El estado psíquico y a veces físico causado por la inter-acción entre un organismo vivo y un fármaco; se caracteriza por modificaciones del comportamiento y por otras reacciones que comprenden siempre un impulso irreprimible a tomar el fármaco en forma continua o periódica a fin de experimentar sus efectos psíquicos y a veces para evitar el malestar producido por la privación". 45/

Diferencias entre dependencia física y dependencia psíquica.

¿Quién es un adicto?. ¿Qué significa adicción?. Si una persona orienta su vida en torno a determinada droga, si siente que no puede vivir sin ella, y si sufre síntomas físicos cuando la droga le es retirada, podría ser clasificado como farmacoadicto.

44/ Achaval Alfredo. Manual de Medicina Legal. Editorial Abeledo Perrot. Buenos Aires 1962. Pág. 958.

45/ Revista Mexicana de Derecho Penal, Op. Cit. Pág. 13

En un sentido estrictamente farmacológico, adicción es - sinónimo de dependencia física y consiste en un estado de adaptación biológica que se manifiesta por trastornos fisiológicos más o menos intensos cuando se suspende la droga (síndrome de abstinencia). En tanto, que el término habituación, o dependencia psíquica se ha reservado para referirse al uso compulsivo de la droga sin desarrollo de dependencia física, pero que implica también un serio peligro para el individuo.

Para establecer más claramente esta diferenciación; enumeraremos a continuación los siguientes caracteres:

De las TOXICOMANIAS o "DRUG ADICTION" son:

- 1.- Deseo invencible, necesidad, obligación de continuar consumiendo la droga y de procurársela por todos los medios. (Se transforma en compulsión).
- 2.- Tendencia a aumentar la dosis.
- 3.- Dependencia psíquica (psicológica y generalmente física o fisiológica) respecto a los efectos de la droga.
- 4.- Efectos nocivos para el individuo y la sociedad.

Del HABITO o "DRUG HABITUATION" son:

- 1.- Deseo y no obligación de seguir tomando la droga, - debido a la sensación de bienestar que engendra. No llega nunca a ser compulsión.

- 2.- Poca o ninguna tendencia a aumentar la dosis.
- 3.- Cierta dependencia psíquica respecto a los efectos de la droga, aunque con ausencia de la dependencia física y por lo tanto, sin síndrome de abstinencia.
- 4.- Efectos nocivos, que de existir, conciernen en especial al individuo.

La dependencia puede ir acompañada, o no, de tolerancia; entendiéndose por ésta la adaptación del organismo a los efectos de la droga, lo que implica la necesidad de aumentar la dosis para seguir obteniendo resultados de igual amplitud.

Los individuos pueden encontrar dependencia física o psíquica a una gran variedad de sustancias que producen, cuando actúan sobre el organismo y el sistema nervioso central, excitación, depresión o alteración de las funciones psíquicas y trastornos de conducta.

La Organización Mundial de la Salud señala como TOXICOMANIAS:

NIAS:

- 1.- Alcoholismo; sin psicosis, sin envenenamiento, sin cirrosis agudo, crónico o habitual.
- 2.- Morfismo
- 3.- Acido barbitúrico y sus compuestos
- 4.- Anfetamina

5.- Benzedrina

6.- Bromuros

7.- Cannabis

8.- Cloral

9.- Cocaína

10.- Demerol

11.- Diacetilmorfina

12.- Diamorfina

13.- Dimenoxadol

14.- Etilmorfina

15.- Hashish

16.- Heroína

17.- Normorfina

18.- Norcodeína

19.- Opio

20.- Peraldheido

21.- Petidina

22.- Tebaína

B. _ PSICOTROPICAS

Psicolépticos o sustancias que determinan relajación y -
depresión de la actividad mental.

- Hipnóticos, ejemplo: Barbitúricos, Metacualona.
Producen sedación general y facilitan el sueño.
- Sedativos ansiolíticos, ejemplo: Meprobamato, Benzo-
diacepinas. Reducen la tensión y ansiedad.
- Neorolépticos o Antipsicóticos, ejemplo: Reserpina.
Se usan ampliamente en psiquiatría por su actividad -
terapéutica en psicosis como la esquizofrenia.

Psicoanalépticos o sustancias que estimulan la actividad
mental.

- Psicoestimulantes, ejemplo: Anfetamínicos, cafeína.
Generalmente disminuyen el apetito, aumentan la acti-
vidad, y en dosis mayores impiden el sueño.

Psicodislépticos o sustancias químicas capaces de produ-
cir fenómenos mentales anormales, como alteraciones de -
la sensorpercepción alucinaciones.

- Antidepresivos, ejemplo: Imipramina, Norpramina. Se

usan en medicina para mejorar la efectividad en pacien
tes deprimidos severos.

Ejemplo: LSD. La cannabis (marihuana) la mezcalina --
(peyote) psilocibina (hongos alucinantes).

C.- INHALANTES VOLATILES

Constituyen un grupo complejo aún no bien estudiado.

CAPITULO CUARTO

PRINCIPALES INSTITUCIONES Y LEYES INTERNACIONALES PARA EL CONTROL DE DROGAS, NARCOTICOS Y LOS SICOTROPICOS

XII.- CONVENIO UNICO SOBRE ESTUPEFACIENTES, DE NUEVA YORK, DEL 30 DE MARZO DE 1961.

En este convenio se manifiesta una gran preocupación de las partes por la salud física y moral de la humanidad, aunque -- también existe conciencia de la imposibilidad de suprimir totalmente la producción de estupefacientes debido a la alta aplicación que tienen en medicina, haciéndose necesario un estricto -- control en vista del gran perjuicio que ocasiona su mala administración en el individuo.

Por lo tanto: "deseando concertar una convención internacional que sea de aceptación general, en sustitución de los tratados existentes sobre la materia, por la que se limite el uso -- de estupefacientes a los fines médicos y científicos y se establezca una cooperación y una fiscalización internacional constantes para el logro de tales finalidades y objetivos; se ha dado -- origen al convenio único sobre estupefacientes". 46/ El cual -- fue elaborado por la Conferencia de las Naciones Unidas para la adopción de una legislación única, Internacional; habiendo sido suscrita el 30 de marzo de 1961 en Nueva York.

Entró en vigor el 13 de diciembre de 1964, cuando había

46/ Convención Unica de 1961 sobre Estupefacientes, Secretaría de Relaciones Exteriores, P. I.

sido adoptada o ratificada por Afganistán, Argentina, Brasil, -
Burma, Camerun, Canadá, Ceilán, Cuba, Checoslovaquia, Dahomey,
Dinamarca, Ecuador, Chana, Hungría, Panamá, Perú, Senegal, Si--
ria, Tailandia, Túnez, Ucrania, Reino Unido, Unión Soviética y
Yugoslavia.

México firmó la convención el 24 de julio de 1961, sien--
do ratificada por el Ejecutivo el 17 de marzo de 1967 y apare--
ciendo publicada en el Diario Oficial el 31 de mayo del mismo -
año.

Enseguida precisaremos los instrumentos internacionales
abrogados por el convenio único sobre estupefacientes, especifi--
cados en su Artículo 14, los cuales son:

- a) Convención Internacional del Opio, firmada en La --
Haya el 23 de enero de 1912;
- b) Acuerdo concerniente a la fabricación, comercio in--
terior y uso del opio preparado, firmado en Ginebra
el 11 de febrero de 1925;
- c) Convenio Internacional del Opio firmado en Ginebra
el 19 de febrero de 1925;
- d) Convención para limitar la fabricación y reglamentar
la distribución de estupefacientes, firmada en Gine--
bra el 13 de julio de 1931;
- e) Acuerdo para la supresión del hábito de fumar opio -
en Lejano Oriente, firmado en Bangkok el 27 de no---

viembre de 1931;

- f) Protocolo firmado en Lake Success (Nueva York) el 11 de diciembre de 1946, que modifica los acuerdos, -- convenciones y protocolos sobre estupefacientes concertados en La Haya el 23 de enero de 1912, en Ginebra el 11 de febrero de 1925, el 19 de febrero de 1925 y el 13 de julio de 1931; en Bangkok el 27 de noviembre de 1931 y en Ginebra el 26 de julio de -- 1936, salvo en lo que afecta a esta última conven-
ción.
- g) Las convenciones y acuerdos mencionados en los inci-
sos a) y e), modificados por el Protocolo de 1946,
mencionados en el inciso f).
- h) Protocolo firmado en París el 19 de noviembre de --
1948, que somete a Fiscalización Internacional, ---
ciertas drogas no comprendidas en la convención del
13 de julio de 1931 para limitar la fabricación y -
reglamentar la distribución de estupefacientes, mo-
dificada por el protocolo firmado en Lake Success --
(Nueva York) el 11 de diciembre de 1946.
- i) Protocolo para limitar y reglamentar el cultivo de
la adormidera y la producción, el Comercio Interna-
cional, el Comercio al por Mayor y el uso del opio,
firmado en Nueva York el 23 de junio de 1953, en ca-
so de que dicho protocolo hubiera entrado en vigor.

47/

XIII.- CONVENIO SOBRE SUSTANCIAS PSICOTROPICAS DE 1971

La Comisión de Estupefacientes de las Naciones Unidas,-- estudió detalladamente en su 23o. período de sesiones un proyecto titulado "Protocolo sobre Fiscalización de las Sustancias --- Psicotrópicas no incluidas en la Convención Unica sobre Estupefa cientes en 1961". Una vez terminada la reunión, la Oficina de - Asuntos Jurídicos de las Naciones Unidas, en colaboración con la División de Estupefacientes, basado en las medidas adoptadas por la Comisión, el cual fue suscrito en Viena el 21 de febrero de - 1971.

"En el preámbulo del referido instrumento internacional, se advierte la preocupación prevaleciente por el tráfico y el -- uso torpe de los psicotrópicos, la pertinencia de preservar su - empleo, adecuadamente, para fines médicos y científicos, y la ne cesidad, por último, de una concertada acción fiscalizadora en - el plano internacional". 48/

Las normas de control contenidas en el convenio son las mínimas aplicables, pues en su artículo 23 faculta a las partes para adoptar, si así lo desean, medidas más rigurosas.

En las cuatro listas anexas al convenio no se agotan las sustancias sujetas a fiscalización, sino que se extienden a los preparados de las mismas; y además la Comisión de Estudios sobre Estupefacientes del Consejo Económico y Social, previo dictamen de la Organización Mundial de la Salud, que es determinante en -

48/ García Ramírez Sergio. Delitos en Materia de Estupefacientes y Psicotrópicos. Ediciones Botas. México.

cuestiones Médicas y Científicas, podrán enumerar otras que así lo requieran.

En síntesis, el Sistema Fiscalizador contempla licencias para fabricación, comercio y distribución (artículo 8); Recetas médicas para suministro o despacho (artículo 9); Advertencias sobre la naturaleza, características y uso de la sustancia en las etiquetas adheridas al envase de ésta o en la propaganda que la acompañe (artículo 10); Registro por parte de fabricantes, comercios y distribuidores (artículo 11); Delimitaciones varias en cuanto a la exportación, importación y transporte de tales sustancias (artículo 12, 13, y 14); amolía información -- por las partes a los órganos internacionales de control (artículo 16), y prevención de carácter penal, cuya instrumentación a nivel nacional, queda a cargo de los suscriptores del convenio (artículo 22).

"Este instrumento trae consigo la posibilidad de sancionar a los Estados que no cumplen sus obligaciones en materia de psicotrópicos. Además de la publicación de informes, queda expedita la recomendación de suspender la exportación, la importación o ambas cosas, de ciertos psicotrópicos, desde o hacia el país; el Estado puede, desde luego, planear la cuestión ante el Consejo. Este régimen de sanción internacional de fiscalización de Estupefacientes establecidas en la Convención de 1961".

49/

En nuestro país, la Cámara de Senadores aprobó el convenio con fecha 29 de diciembre de 1972, y esta determinación ---

49/García Ramírez Sergio. Op. Cit.

apareció publicada en el Dirario Oficial de 29 de marzo de 1973, más no ha sido en cambio, el texto mismo de la parte internacional, la cual trae la duda sobre la vigencia de dicha convención.

XIV.- PROTOCOLO DE MODIFICACION DE LA CONVENCION UNICA DE ESTUPEFACIENTES DE 1972

Este es el acuerdo internacional más reciente de la larga serie de los concertados sobre drogas peligrosas. Se celebró en marzo de 1972, cuando una conferencia de plenipotenciarios de 97 Estados, adoptó un protocolo encaminado a reforzar el Sistema Internacional de Fiscalización de Estupeficientes.

El protocolo, aún cuando no supone ningún cambio radical en el equilibrio de atribuciones y en la división de funciones - en lo que a los Estupeficientes se refiere, asegura una mejor - coordinación entre las diversas autoridades interesadas y prevé un tipo más eficaz de sanciones aplicables, cuando todas las demás medidas hayan resultado infructuosas. Además en nada menoscaba el principio de que los Gobiernos Nacionales son los primeramente responsables en todas las cuestiones relativas a estupeficientes. "En verdad es esencial mantener esta actitud, por la sencilla razón de que la fiscalización y las medidas preventivas incumben a los Estados y no pueden incumbir sino a éstos". 50/

Asimismo, acoge el principio de que las sanciones sólo - tienen motivo de ser cuando se aplican contra un gobierno que se ha mostrado sistemáticamente negligente y que la asistencia es -

50/ Informe de la Junta Internacional de Fiscalización de Estupeficientes. Ginebra 1972. Pág. 30.

tan importante como las naciones, si no es que más.

Podría decirse que la conciencia más importante obtenida del protocolo, es el deber de colaboración que impone a los Estados; en algunos casos ésta puede acometerse geográficamente, pero en otros tal colaboración tendrá que ser de un alcance mucho más amplio.

El pacto de modificación a la Convención, suscrito el 25 de marzo de 1972, no ha adquirido vigencia en nuestro país; el Embajador mexicano sólo firmó el acta final de la conferencia en que se suscribió, celebrada en Ginebra.

XV.- LA ORGANIZACION MUNDIAL DE LA SALUD

En concreto, los objetivos propuestos para la Organización Mundial de la Salud, son los de actuar como autoridad directora y coordinadora en la tarea de lograr la salud internacional, auxiliar a los Gobiernos para reforzar los servicios de sanidad, mantener (a los Gobiernos), servicios administrativos y técnicos, particularmente en los campos de Epidemiología y Estadísticas sanitarias, promover la investigación y la información en este campo.

XVI.- COMITE DE EXPERTOS EN FARMACODEPENDENCIA

Un aspecto de gran importancia dentro de la Organización Mundial de la Salud, es el Comité de Expertos en Farmacodependencia. En un principio, recibió el nombre de "Comité de Expertos en Drogas que engendran Toxicomanía" y no fue sino hasta

hace años que posee la actual denominación.

El Comité está formado por un grupo de especialistas internacionales de gran prestigio; prestan sus servicios a título personal y no como representantes de Gobiernos o de otros organismos, para su designación se tiene en cuenta competencia y experiencia.

El comité de expertos en farmacodependencia se reúne -- una o dos veces por año, con el propósito de discutir los asuntos científicos y técnicos que pueden ser objeto de una mayor atención, dando opiniones y asesoramientos.

El resultado de las opiniones se consigna en Artículos que luego son publicados en la serie de informes técnicos de la Organización Mundial de la Salud, sin embargo, no necesariamente representan el criterio ni la política de dicha Organización.

XVII.- LA COMISION DE ESTUPEFACIENTES

Tiene un doble estatuto o fundamento: por una parte es -- una de las siete comisiones orgánicas, técnicas o funcionales -- del Consejo Económico y Social (el cual pertenece a la Organización de las Naciones Unidas) y, por otra es un órgano creado también por tratado, de ello se derivan algunas consecuencias, como son que ciertas recomendaciones tengan que ser aprobadas por el Consejo.

La Comisión de Estupefacientes como Organó creado por -- tratado, tiene las atribuciones que el mismo le otorga, así tiene competencia para estudiar todos los asuntos relacionados con

los objetivos de la Convención única.

XVIII.- PROBLEMAS QUE PLANTEA EL CONTROL DE ESTUPEFACIENTES.

La Profilaxis de las toxicomanías se vería simplificada si sólo existiera un mercado lícito de las drogas; pero es casi inevitable un tráfico ilícito debido a la diversidad de intereses, principalmente económicos que engendra su uso, por otra -- parte no es posible esterilizar las fuentes de que provienen es tas sustancias por la gran aplicación terapéutica que tienen, y así obtenemos como resultado una lucha incansable por adecuar -- la producción de estupefacientes a las justas necesidades lícitas mundiales.

La Organización de las Naciones Unidas, como maquinaria burocrática es notable y sirve como un modelo valioso para ---- otros problemas internacionales, tales como control de la Energía Nuclear; pero como método para prevenir la toxicomanía y el uso clandestino de drogas en todo el mundo es singularmente ineficaz. 51/

Es injusto hacer una afirmación como la anterior, claro es que la Organización de las Naciones Unidas, por sí sola no -- puede realizar la enorme tarea del control total de las drogas, pero con la cooperación individual de cada país miembro, es fac tible observar muy positivos resultados, ya que si no hubiera -- una coordinación general en esta campaña, los resultados obteni dos dejarían mucho que desear. Aunque por otra parte con todo --

51/ Leurie Peter. Las Drogas. Alianza Editorial. Madrid. 3a. -- Edición 1973. Pág. 182.

y que una gran mayoría de países trabajan conjuntamente en este problema, no ha sido posible solucionarlo, pero sin embargo, -- aquí podríamos citar aquello de "LA UNION HACE LA FUERZA".

Asimismo, el Comité de Expertos de la Organización Mundial de la Salud en Farmacodependencia, en su 18o. informe señaló, que pese a la gran atención prestada por los Gobiernos y -- las Organizaciones Internacionales a la identificación de los -- fármacos causantes de dependencia, y a la fiscalización de su -- producción y distribución, el tráfico ilícito se ha mantenido a causa de la persistente demanda de esos productos por parte de toxicómanos, consumidores ocasionales y personas deseosas de hacer una experiencia y señalaron que mientras no se reduzca la -- demanda de drogas causantes de dependencia, no es de esperar -- que las medidas de fiscalización den los resultados deseados.

Ahora bien, la reducción de la demanda sólo puede conseguirse con medidas preventivas encaminadas a limitar el interés por las drogas en los consumidores potenciales, y mediante el -- tratamiento y la rehabilitación de los toxicómanos.

XIX.- ASPECTOS GENERALES DE LA DROGADICCION EN MEXICO

Vamos a tratar de dar un panorama general y actualizado de la situación de las drogas en nuestro país.

En primer término señalaremos que México no exporta estupefacientes; a pesar de poder producirlos en gran cantidad, -- no realiza este tipo de comercio exterior.

Los alucinógenos, considerados en este grupo los hongos alucinantes con sus ingredientes activos de la psilocibina y al peyote con sus alcaloides, principalmente la mezcalina, se han comprendidos dentro de nuestra legislación penal y sanitaria como sustancias nocivas a la salud; ya que sin duda constituyen un tóxico de peligrosidad manifiesta por sus graves efectos al sistema nervioso central, pero debido a su escasa producción tan sólo en determinados lugares de difícil acceso y con reducida incidencia, es que no han tenido repercusión en los índices de farmacodependencia de nuestro país, sino en casos aislados que no pueden considerarse dentro de la problemática de la salud comunitaria; "desde luego existe el peligro de que estas sustancias, cuya integración orgánica básica ya es conocida en el campo de la Química, tengan una producción de carácter sintético, como en otros países, lo cual hasta hoy no ha sucedido aquí". 52/

Un peligro mayor entrañan los estupefacientes como la adormidera y sus alcaloides: opio, morfina, codeína, heroína, además de la marihuana, ya que dado su alto índice de reproducción en el territorio nacional, sí representa un problema de índole social. La cocaína no obstante ser un alcaloide exclusivamente producido en países sudamericanos, crea problemas debido al desplazamiento de cargamentos ilícitos a través de nuestro territorio, con destino al gran mercado de consumo que representan los Estados Unidos de América.

En nuestro país, el consumo y tráfico ilícito de psico-

52/ Revista Mexicana de Derecho Penal. El Problema de las Drogas en México y la actividad del Ministerio Público Federal Pág. 133

trópicos como son: barbitúricos, metacualonas, medicamentos antiparkinsonianos y anfetaminas alcanzan un nivel inquietante.

Los inhalantes volátiles, aún cuando no se hayan comprendidos dentro de nuestra legislación, alcanzan un gran consumo con fines tóxicos, principalmente en las clases de escaso nivel económico; estas sustancias son productos industriales compuestos a base de hidrocarburos halogenados y aromáticos, acetonas, éteres, alcoholes y gasolina; la presentación más común para su uso, en la industria es como pegamentos, cementos plásticos, thinner, etc.

El problema de las drogas en nuestro país, obliga al Estado Mexicano a una actividad multidisciplinaria, protectora de la salud pública, que se divide en tres fases:

- a) Medidas de orientación preventiva;
- b) Función persecutoria o represiva;
- c) Curación o rehabilitación de los farmacodependientes.

Dichas fases de prevención, se encuentran establecidas de acuerdo a la clasificación acordada por la Organización Mundial de la Salud, que es la siguiente:

Prevención Primaria

Persigue, asegurada que la dependencia no ocurra, por ejemplo: en relación con la cannabis cuyo comercio es ilegal y no tiene uso médico, las medidas de prevención primaria se encaminan a la prohibición de cualquier uso, en cambio en -

relación con las opiáceas, la prevención de la dependencia --- persigue el control de su uso reservado únicamente para la práctica médica.

Prevención Secundaria

Abarca todos los problemas de preocupación médica o salud pública.

Prevención Terciaria

Se persigue establecer las potencialidades del paciente y prepararlo para conducirse dentro de una vida más normal. 53/

Medidas de Orientación Preventiva

Persiguen como objeto fundamental, evitar el uso o abuso de drogas mediante la orientación adecuada y oportuna a los sectores más expuestos al grave peligro de la adicción a estas sustancias; entre estos sectores, el principal es el juvenil en el que abunda el consumo de drogas peligrosas con fácil circulación en centros estudiantiles, culturales o de diversión; consideramos a este nivel social, el más expuesto, porque es en ellos en los que proliferan la actividad de los narcotraficantes.

La actividad preventiva en México es determinante, enfo

cada básicamente a describir sintomatología y efectos permanentes de la capacidad física y mental que pueden derivar del consumo, además de otras circunstancias de carácter genético con resultados nocivos, individual y colectivo.

Otro grupo social al que enfoca esta actividad, es el sector campesino, en especial al de las regiones de cultivo ilícito de adormidera y explotación de marihuana, intercalando orientación con programación agrícola, atractivas para el cambio de cultivos que mejoren su precaria situación económica, ya que esto es uno de los factores primordiales que motivan su conducta ilícita.

Corresponde coordinar esta serie de medidas y programas de prevención social a las autoridades educativas, asistenciales, represivas y en general a las que guarden alguna relación oficial o docente con los grupos afectados, aprovechando en su planteamiento la participación de profesionistas, como Médicos, Juristas, Economistas, Sociólogos, Psicólogos, etc.

En su realización deberán intervenir no solamente estas autoridades, sino también agrupaciones o instituciones de carácter privado, y personas físicas o morales que por su actividad guarden relación con grupos expuestos al problema de la farmacodependencia como son los siguientes:

A.- El Consejo Nacional de Problemas en Farmacodependencia.

Un organismo de reciente creación (octubre de 1971); -

se formó a iniciativa del Sr. Presidente de la República Luis Echeverría Álvarez, procurando agrupar representantes de las diversas instituciones y grupos sociales que confrontan el Problema; actualmente lo integran la Secretaría de Salubridad y Asistencia, el Instituto Mexicano del Seguro Social, el ISSSTE, el Instituto Nacional de la Juventud Mexicana, la Academia Nacional de Medicina, la Universidad Nacional Autónoma de México, la Secretaría de Educación Pública, el Departamento del Distrito Federal, la Procuraduría General de la República y la Procuraduría del Distrito y Territorios Federales, así como el Centro Mexicano de Estudios en Farmacodependencia (CEMEF).

La presencia en este grupo de la Universidad Nacional Autónoma de México y de otras Instituciones Culturales, destaca la firme intención del Sector Estudiantil para cooperar con las autoridades y las dependencias de Servicios Asistenciales Públicos y coordinar el trabajo que constituye el objetivo del Consejo, garantizando por la naturaleza de sus funciones, el conocimiento preciso de situaciones sociales que pueden considerarse generadoras de la toxicomanía en nuestro medio.

Entre sus funciones: "realiza una labor preventiva respecto a las causas y efectos del consumo de drogas peligrosas, dictaminando medidas para frenar el desarrollo de circunstancias de desadaptación familiar y social y otros factores que motivan la inclinación de los grupos juveniles hacia el consumo de drogas.

El resultado de sus socioanálisis se canaliza a la comunidad en programas de educación familiar, planes de estudios adecuados, promoción deportiva constante, incentivos a los estu

diantes y deportistas destacados, así como la realización de -- programas de orientación sobre efectos nocivos de las drogas, -- con amplia difusión nacional". 54/

Entre los factores que más favorecen la farmacodepen-- dencia en nuestro país, el Consejo consideró los siguientes:

- La falta de correspondencia entre lo que se predica y lo que se hace en la sociedad en que vivimos.
- Los cambios tan marcados que se han experimentado -- como consecuencia de los múltiples adelantos técni-- cos.
- El hacinamiento de las grandes ciudades.
- La pérdida cada vez mayor de las ligas que mantienen unidas a las familias.
- Los cambios al parecer inevitables respecto a los -- valores morales.
- La información errónea o confusa en relación el el -- tema.
- La presión moral que en algunas ocasiones recibe el joven por parte del grupo con el que convive y que -- puede llegar a la amenaza y aún a la violencia. 55/

54/ Memoria de la Procuraduría General de la República. México 1972, Pág. 158.

55/ Revista Mexicana de Derecho Penal. Op. Cit. Págs. 18, 19.

Ciertamente, los factores ya mencionados se adecúan bastante a las causas que en la práctica originan la farmacodependencia, más sin embargo creemos que una de las principales razones es la información errónea o confusa en relación al tema: ya que en la mayoría de las ocasiones los jóvenes observan cierta aureola de misterio y atractivo entorno a los fármacos que los induce a caer en el uso por primera vez, para en muchos casos - seguir con el abuso de estas sustancias, sin saber a ciencia cierta los peligros y daños que ocasionan, claro, que este factor sólo prospera como consecuencia de algunos de los otros, en un joven estable emocionalmente y consciente de las lógicas dificultades de la vida, es más difícil que se presente una situación de éstas.

B.- Orientación Social

La Procuraduría General de la República ha puesto en ejecución una campaña que comprende no solamente las actividades persecutorias contra todas las modalidades del delito, principalmente contra la siembra, el cultivo, la posesión y el tráfico, sino también ha iniciado una serie de actividades de orientación general y de difusión de los sectores nocivos que para la salud pública representa el abuso de drogas peligrosas, con la finalidad de sembrar en la conciencia popular y sobre todo - en la juventud, conocimiento del daño mental y físico que representa esta conducta.

A ese llamado respondieron positivamente diferentes grupos de estudiantes de la Universidad Nacional Autónoma de México y de los Estados de la República solicitando asesoramiento y capacitación en las medidas de prevención sobre farmacodependencia.

Con base en esto, en el Estado de Durango se constituyó el "Comité de Lucha Permanente Contra la Farmacodependencia" para lo cual los estudiantes han solicitado la intervención de -- sectores privados y autoridades estatales y federales.

Asimismo, también existen solicitudes de entidades como Puebla, Quintana Roo y Guadalajara, las cuales serán atendidas de acuerdo a los recursos de tiempo, económicos y humanos de la Procuraduría General de la República.

C.- Función Persecutoria o Represiva

Esta actividad del Estado, tiene su base legal en la -- Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, cuando -- establece en su Artículo 73 Fracciones XVI y XXI, la Facultad -- del Congreso de la Unión para dictar Leyes sobre Salubridad General en toda la República y para definir los delitos y faltas de carácter federal; la competencia para la represión de estos ilícitos se establece en los Artículos 21 y 102 del ordenamiento primario citado, la persecución de los mismos y el ejercicio de la acción penal, estableciendo ante los Tribunales Federa---les, por conducto del Ministerio Público Federal que representa a la Procuraduría General de la República.

CAPITULO QUINTO

LEGISLACION MEXICANA APLICABLE A LOS DELITOS CONTRA LA SALUD

XX.- LOS DELITOS CONTRA LA SALUD PUBLICA

A través del tiempo se ha creado y robustecido lo que se conoce con el nombre de "Derecho de la Salud" ya no como una gracia al hombre, sino como un verdadero derecho inherente a la persona humana y de igual categoría que las comunmente llamadas garantías del hombre.

El concepto de salud no ha sido siempre el mismo, ha ido sufriendo modificaciones a medida que han aumentado los conocimientos y con ellos, las posibilidades del mejoramiento humano. Así, se ha llegado a la definición actual de salud como: el estado de bienestar físico, social y mental en el cual el ser humano ejerce normalmente sus funciones, ya no como el estado de simple ausencia de enfermedad o dolencia. La Organización Mundial de la Salud, no dice que la Salud Pública es el bienestar físico, mental y social del hombre considerado universalmente. Este concepto es resultado de la evolución, ya que en cada época ha tenido características especiales, determinadas por los adelantos científicos y que además varían de región y con mayores diferencias entre pueblo y pueblo siendo además modificado por las diversas estructuras sociales.

El reconocimiento del Derecho a la Salud, unido a factores culturales y socio-económicos, ha repercutido en la socie--

dad de tal manera, que la aplicación del concepto de salud en el campo público, obliga a la aplicación del concepto de nuevos problemas, cuyo estudio y resolución dependerá de conocimientos hasta ahora adquiridos y de la manera de plantear tanto los estudios como las soluciones; así, cada uno de los integrantes del equipo que intente resolver problemas en materia de Salud Pública, habrá de aportar sus conocimientos y aptitudes, tomando en consideración los impulsos del hombre y de la sociedad y los factores sociológicos que los regulan.

La salud moral, física y mental del individuo es un bien jurídico que la ley garantiza plenamente y frente al peligro que entraña el uso de las drogas, dicta medidas de prevención y represión para salvaguardar al individuo de ese peligro.

XXI.- EL ARTICULO 73, FRACCION XVI DE LA CONSTITUCION DE LOS ESTADOS UNIDOS MEXICANOS

En la República Mexicana el tráfico de estupefacientes constituye la configuración de diferentes delitos denominados "Delitos contra la Salud". La lucha contra el tráfico ilícito de las drogas nocivas a la salud se lleva a cabo mediante acciones enérgicas para reprimir toda actividad delictuosa, y persuasivas para llevar a la convicción de campesinos y otro sector o sectores de la población, que por ignorancia o inducidos por la mala fé de traficantes, se dedican, aunque sea esporádicamente a la siembra o cultivo de dichas plantas, para que se abstengan de llevar a cabo tales cultivos y dediquen las tierras que poseen a la siembra de cultivos agrícolas lícitos.

La Constitución Política de los Estados Unidos Mexica--

nos, establece que el Congreso de la Unión tiene facultad para "dictar leyes sobre salubridad general del País", entre otras: las relacionadas con la campaña general contra la producción, venta y consumo de sustancias que envenenan al individuo y degeneran la especie humana. 56/

XXII.- SU REGULACION EN EL CODIGO PENAL EN VIGOR

Hasta finales de la cuarta década de este siglo, era común el uso de la nomenclatura "enervantes", o la de "drogas heroicas", de conformidad con las leyes penales y sanitarias, así como con las convenciones internacionales de entonces. Pero a partir del anteriormente vigente Código Sanitario de 1949, así como las disposiciones de la actual vigente Ley General de Salud (57); las disposiciones sanitarias coincidieron con la terminología de las últimas convenciones internacionales y utilizaron la expresión "estupefacientes", con lo cual quedaron en concordancia las leyes penales, la que era conveniente modificar, así como también la adición del término "psicotrópicos", a partir del año de 1971. Luego el Capítulo Primero del Título Séptimo del Libro Segundo del Código Penal lleva por título: "De la producción, tenencia, tráfico, proselitismo y otros actos en materia de estupefacientes y psicotrópicos".

Nuestro Código, ante la imposibilidad de definir con precisión lo que se debe entender por estupefacientes y psico--

56/ Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, Art. 89. Editora Porrúa, S.A. México.

57/ Código Penal para el Distrito Federal; 41a. Edición. Editorial Porrúa. México.

trópicos, se remite a otros ordenamientos que los enumeran, específicamente la Ley General de Salud, los Convenios o Tratados Internacionales de observancia obligatoria y los que señalan -- las demás disposiciones aplicables a la Materia, expedidas por la Autoridad Sanitaria correspondiente, conforme a lo previsto en la Ley General de Salud. El principio de la legalidad establecido en el Artículo 14 Párrafo 30 Constitucional "... en los juicios del orden criminal queda prohibido imponer por simple analogía y aún por mayoría de razón, pena alguna que no esté decretada por una ley exactamente aplicable al delito de que se trata", hizo necesario para los efectos de tipificación penal de los delitos que se consignan en el título respectivo, el uso del sistema de reenvío ya que la catalogación de los estupefacientes y psicotrópicos no es estática y es de prever la creación de nuevos tipos penales.

La clasificación de una sustancia como estupefacientes o como psicotrópico, ha de ser hecha por una ley anterior a la conducta, que ya tipificada será sancionada.

Las principales disposiciones del Código Penal del Distrito Federal, son las que contenidas en su Libro Segundo Título Séptimo, "Delitos contra la Salud", Capítulo I, mismo que -- comprende los artículos 193 a 199, como sigue:

"ART. 193.- Se consideran estupefacientes y psicotrópicos los que determinan la Ley General de Salud, los convenios o tratados internacionales de observancia obligatoria en México, y los que señalan las demás disposiciones aplicables a la materia expedidas por la autoridad sanitaria correspondiente, con--

forme a lo previsto en la Ley General de Salud.

Para los efectos de este capítulo se distinguen tres -- grupos de estupefacientes o psicotrópicos:

I.- Las sustancias y vegetales señalados por los artículos 237, 245, fracción I, y 248 de la Ley General de Salud.

II.- Las sustancias y vegetales considerados como estupefacientes por la ley con excepción de las mencionadas en la fracción anterior, y los psicotrópicos a que hace referencia la fracción II del artículo 245 de la Ley General de Salud; y

III.- Los psicotrópicos a que se refiere la fracción -- III del artículo 245 de la Ley General de Salud.

"ART. 194.- Si a juicio del Ministerio Público o del -- juez competente, que deberán actuar con el auxilio de peritos, la persona que adquiriera o posea para su consumo personal substancias o vegetales de los descritos en el artículo 193 tiene - el hábito o la necesidad de consumirlos, se aplicarán las re---glas siguientes:

I.- Si la cantidad no excede de la necesaria para su -- propio e inmediato consumo, el adicto o habitual sólo será puegto a la disposición de las autoridades sanitarias para que bajo la responsabilidad de éstas sea sometido al tratamiento y a las demás medidas que procedan;

II.- Si la cantidad excede de la fijada conforme al inciso anterior, pero no de la requerida para satisfacer las necesidades del adicto o habitual durante un término máximo de tres días, la sanción aplicable será la de prisión de dos meses a -- dos años y multa de quinientos a quince mil pesos.

III.- Si la cantidad excede de la señalada en el inciso que antecede, se aplicarán las penas que correspondan conforme a este capítulo;

IV.- Todo procesado o sentenciado que sea adicto o habitual quedará sujeto a tratamiento, Asimismo, para la concesión de la condena adicional o del beneficio de la libertad preparatoria, cuando procedan, no se considerará como antecedente de mala conducta el relativo al hábito o adicción, pero sí se exigirá en todo caso que el sentenciado se someta al tratamiento adecuado para su curación, bajo la vigilancia de la autoridad ejecutora.

Se impondrá prisión de seis meses a tres años y multa hasta de quince mil pesos al que no siendo adicto a cualquiera de las sustancias comprendidas en el artículo 193, adquiera o posea alguna de éstas por una sola vez, para su uso personal y en cantidad que no exceda de la destinada para su propio e inmediato consumo.

Si alguno de los sujetos que se encuentran comprendidos en los casos a que se refieren los incisos I y II del primer párrafo de este artículo, o en el párrafo anterior, suministra, además gratuitamente, a un tercero, cualquiera de las sustancias indicadas, para uso personal de este último y en cantidad que no exceda de la necesaria para su consumo personal e inmediato, será sancionado con prisión de dos a seis años y multa de dos mil a veinte mil pesos, siempre que su conducta no se encuentre comprendida en la fracción IV del artículo 197.

La simple posesión de cannabis o marihuana, cuando tanto por la cantidad como por las demás circunstancias de ejecución del hecho, no pueda considerarse que está destinada a realizar alguno de los delitos a que se refieren los artículos 197 y 198 de este Código, se sancionará con prisión de dos a ocho años y multa de cinco mil a veinticinco mil pesos.

No se aplicará ninguna sanción por la simple posesión - de medicamentos, previstos entre las sustancias a las que se refiere el artículo 193, cuya venta al público se encuentra supe- ditada a requisitos especiales de adquisición, cuando por su na- turaleza y cantidad dichos medicamentos sean necesarios para el tratamiento médico de la persona que lo posea o de otras perso- nas sujetas a la custodia o asistencia de quien los tiene en su poder.

"ART. 195.- Al que dedicándose a las labores propias -- del campo, siembre, cultive o coseche plantas de cannabis o ma- riguana, por cuenta o financiamiento de terceros, cuando él con- curran evidente atraso cultural, aislamiento social y extrema - necesidad económica, se le impondrán de dos a ocho años.

Igual pena se impondrá a quien permita que en un predio de su propiedad, tenencia o posesión, se cultiven dichas plan- tas, en circunstancias similares al caso anterior.

"ART. 196.- Se impondrá prisión de dos a ocho años y -- multa de mil a veinte mil pesos a quien no siendo miembro de -- una asociación delictuosa, transporte cannabis o mariguana, por una sola ocasión siempre que la cantidad no exceda de cien gra- mos.

"ART. 197.- Se impondrá prisión de diez a veinticinco - años y de cien a quinientos días de multa, al que, fuera de los casos comprendidos en los artículos anteriores:

I.- Siembre, cultive, coseche, produzca, manufacture, -- fabrique, elabore, prepare, acondicione, transporte, venda, -- compre, enajene, o trafique, comercie, suministre aún gratuita-

mente, o prescriba alguno de los vegetales o substancias señalados en el artículo 193, sin la autorización correspondiente a - que se refiere la Ley General de Salud.

II.- Introduzca o saque del país alguno de los vegetales o substancias de los comprendidos en el artículo 193, aunque fuere en forma momentánea o en tránsito, o realice actos -- tendientes a consumir tales hechos.;

Las mismas sanciones se impondrán al servidor público, que en ejercicio de sus funciones o aprovechando su cargo, encubra o permita los hechos anteriores o los tendientes a realizar los.

III.- Aporte recursos económicos o de cualquier especie, o colabore de cualquier manera al financiamiento, para la ejecución de alguno de los delitos a que se refiere este capítulo.

IV.- Realice actos de publicidad, propaganda, instigación o auxilio ilegal a otra persona para que consuma cualquiera de los vegetales o substancias comprendidas en el artículo - 193;

V.- Al que posea alguno de los vegetales o substancias señalados en el artículo 193, sin la autorización correspondiente a que se refiere La Ley General de Salud, se le impondrán -- prisión de siete a veinticinco años y de cien a quinientos días de multa.

"ART. 198.- Las penas que en su caso resulten aplicables por los delitos previstos en este capítulo serán aumentadas en una mitad en los casos siguientes:

I.- Cuando se cometa por servidores públicos encargados de prevenir o investigar la comisión de los delitos contra la - salud;

II.- Cuando la víctima fuere menor de edad o incapacitada para comprender la relevancia de la conducta, o para resistirla;

III.- Cuando se cometa en centros educativos, asistenciales, o penitenciarios, o en sus inmediaciones, con quienes a ellos acudan;

IV.- Cuando se utilice a menores de edad o a incapaces para cometer cualquiera de los delitos previstos en este capítulo;

V.- Cuando el agente participe en una organización delictiva establecida dentro o fuera de la república para realizar alguno de los delitos que prevé este capítulo.

VI.- Cuando la conducta sea realizada por profesionales, técnicos, auxiliares o personal relacionado con las disciplinas de la salud en cualquiera de sus ramas y se valgan de esa situación para cometerlos. Además se impondrá suspensión de derechos o funciones para el ejercicio profesional u oficio hasta por cinco años, e inhabilitación hasta por un tiempo equivalente a la prisión impuesta;

VII.- Cuando una persona aprovechando el ascendiente familiar o moral o la autoridad o jerarquía sobre otra, la determine a cometer algún delito de los previstos en este capítulo;

VIII.- Cuando se trate del propietario, poseedor, arrendatario o usufructuario de un establecimiento de cualquier naturaleza y lo empleare para realizar alguno de los delitos previstos en este capítulo o permitiere su realización por terceros. Además se clausurará en definitiva al establecimiento.

"ART. 199.- Los estupefacientes, psicotrópicos y sustancias empleadas en la comisión de los delitos a que se refiere -

este capítulo, se pondrán a disposición de la autoridad sanitaria federal, la que procederá de acuerdo con las disposiciones o leyes de la materia a su aprovechamiento lícito o destrucción.

Tratándose de instrumentos y vehículos utilizados para cometer los ilícitos considerados en este capítulo, así como -- los objetos y productos de esos delitos, cualquiera que sea la naturaleza de dichos bienes, se estará a lo dispuesto en los -- artículos 40 y 41. Para este fin el Ministerio Público dispondrá el aseguramiento que corresponda, durante la averiguación -- previa, o lo solicitará en el proceso, y promoverá el decomiso, o en su caso, la suspensión y la privación de derechos agrarios ante las autoridades judiciales o agrarias, conforme a las normas aplicables.

XXIII.- SU REGULACION EN LA LEY GENERAL DE SALUD:

A pesar de que el primer instrumento para controlar los estupefacientes, particularmente el opio y sus alcaloides, la - cocaína y sus sales, no era obligatorio para México, el gobierno hondamente preocupado por los perniciosos efectos causados - por el abuso de los estupefacientes, dictó disposiciones res--- trictivas sobre el comercio y el cultivo de las plantas que proporciona la materia prima y de los estupefacientes naturales. - Pero aunque también se han empleado actualmente infinidad de re cursos tanto económicos, humanos y de otra índole el problema - ha ido creciendo día con día y tan es así que los narcotráficantes han sembrado el miedo y la inseguridad tanto, de los ciudadanos comunes en los estados donde operan como la propia seguridad de los internos en los penales en que se encuentran recluídos los tráficontes que se han convertido en verdaderas mafias

al estilo de las mafias de Chicago, en donde se sobornaba a las autoridades y jefes policiacos. Todo eso es hoy cierto tanto - en nuestro país como en otros países y el caso más extremo es - como todos lo sabemos el que esta sucediendo en Colombia.

Nuestra actual Ley General de Salud entro en vigor el - primero de Julio de 1984, a fin de reglamentar el uso de estupefacientes y psicotrópicos.

La iniciativa enviada por el C. Lic. Miguel de la Ma--- drid Hurtado, Presidente Constitucional de la República Mexicana, tuvo por objeto proteger la salud de la ciudadanía y en particular a la juventud, y la misma reglamenta el derecho a la -- protección de la salud que tiene toda persona, en los términos del Artículo 4o. de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos; establece las bases y las modalidades para el -- acceso a los servicios de salud y la concurrencia de la Federación y las Entidades Federativas en materia de salubridad general; siendo de aplicación en toda la República y sus disposiciones son de orden público e internacional.

Las sustancias ahora reglamentadas son: los hongos alucinantes de cualquier variedad botánica y en especial las especies Psilocybe Mexicana, así como sus principios activos: la -- Psilocibina y la psilocina; la dietilamida del ácido lisérgico (LSD); el STP; el peyote y sus principios activos, entre otros la mezcalina; la bufotemina; la ibogaine, el pafanum horamala; la banisteria caapi; el ololiuqui y los demás productos derivados o subderivados de estos elementos, aclarándose finalmente - que dicha Ley fue expedida por Decreto de 30 de diciembre de -- 1983 y se publicó en el Diario Oficial de la Federación, el 7 -

de Febrero de 1984. 59/

Sus disposiciones aplicables más importantes en esta Materia se contienen en el Título Décimo Segundo, "Control Sanitario de Productos y Servicios y de su Importación y Exportación" Capítulo IV, "Medicamentos", Artículos 221 a 233; Capítulo V, - "Estupefacientes", Artículos 234 a 243 y su Capítulo VI, "Substancias Psicotrópicas", Artículos 244 a 256.

Asimismo, podemos señalar que entre otros asuntos importantes, dicha Ley se ocupa de regular el comercio lícito de los estupefacientes y psicotrópicos, encontrándose sometido a un riguroso control mediante múltiples preceptos de la Ley General - de Salud, que aplica la Oficina de Control de Narcóticos y Toxicomanías de la Secretaría de Salubridad y Asistencia.

Por otra parte, dicha Ley determina con precisión las - sustancias que se consideran estupefacientes y psicotrópicos, - en forma enunciativa pero consignando un sistema flexible que - faculta al Consejo de Salubridad para estimar como estupefacientes o psicotrópicos, según los descubrimientos científicos, a - las sustancias de naturaleza análoga, sujetando su correcto comercio a las limitaciones señaladas en dicha ley. Estas limitaciones a la importación, producción, venta y demás actos de comercio, no deben considerarse como contrarias al principio de - libre comercio, ya que dichas restricciones obedecen al propósito de impedir que las drogas flagelen a la humanidad; fomentándose así medidas que benefician la salud física y moral, así como el desarrollo cultural y social.

Además, establece que la Secretaría de Salubridad y --- Asistencia es la única facultada para conceder permisos para -- realizar el comercio y administración de estupefacientes y psicotrópicos; sujeta la prescripción, el despacho de los mismos -- por los profesionistas, médicos y farmacéuticos a restricciones y requisitos tales como el registro de títulos, uso de recetas-- rios oficiales, dosis máximas autorizables, asimismo expide los permisos de importación según las necesidades que para la elabo-- ración de los productos médicos calculados y las cuotas que de-- ben ser asignadas a México para distribuir las a los laborato--- rios de productos medicinales registrados.

Estos permisos se comunican a la Dirección General de - Aduanas a fin de que la importación se efectúe únicamente a los beneficiarios del permiso o a sus legítimos representantes, so pena de decomiso y sin perjuicio de las demás sanciones que pro-- cedan conforme al Código Penal.

XXIV.- LA INSTITUCION DEL MINISTERIO PUBLICO Y EL EJERCICIO DE LA ACCION PENAL EN LOS DELITOS CONTRA LA SALUD PUBLICA

Para que exista la convivencia social en cualquier esta-- do o forma de organizaciones políticas, se requiere de un orden jurídico de manera que la garantice, de ahí la necesidad de que el Estado reprima todo lo que ponga en peligro o ataque esa -- convivencia, a la cual tiene entre otras obligaciones, que de-- fender. Aunque la fundamentación sea distinta, las diferentes escuelas penales, justifican el poder del Estado de castigar a quienes trasgreden el orden jurídico establecido. La tutela -- penal se justifica por la necesidad de defender las condiciones

de existencia de una sociedad en un momento histórico dado, ---
frente a las violaciones que la quebranten.

Para defender y representar a la Sociedad ante los Tribunales, para que se observe la legalidad sustantiva y adjetiva en los procedimientos, se ha creado la Institución del Ministerio Público.

El artículo 102 de la Constitución organiza al Ministerio Público de la Federación y señala que estará a su cargo la persecución ante los Tribunales de todos los delitos del orden federal.

Por lo mismo, a él corresponderá solicitar órdenes de -
aprehensión, buscar y presentar las pruebas que acrediten res--
ponsabilidad; hacer que los juicios que sigan con toda regulari-
dad; pedir la aplicación de las penas e intervenir en todos los
negocios determinados por la ley.

La sociedad no puede dejar de estar representada en la
función gubernamental de investigación y de acusación para re---
cordar la fórmula que postula el artículo 21 de la Constitución
Política de los Estados Unidos Mexicanos, cuando establece al -
Ministerio Público. 60/

La Constitución de 1917 hizo del Ministerio Público una
institución federal, a la vez el sistema acusatorio, y estable-
ció la autonomía de dicha dependencia bajo la titularidad del -
Procurador General de la República.

60/ III Consejo Interamericano del Ministerio Público. Publica-
ción de la Procuraduría General de la República.

Debemos delimitar los campos que le corresponden a la Procuraduría General de la República, así los delitos federales son de la exclusiva competencia de ésta.

Entre los delitos federales están los delitos contra la salud, que reúnen una vasta gama de modalidades como son: el cultivo, siembra, cosecha, transporte, venta y suministro por cualquier medio de los estupefacientes o psicotrópicos, señalados por la ley, y que no tienen virtudes terapéuticas reconocidas o que, aún teniéndolas, son de manejo restringido.

La primera Ley Orgánica del Ministerio Público Federal fue expedida en diciembre de 1908, a ésta la sustituyó la de 1919. Hubo una más en 1934, en 1942 otra, y rigió hasta 1974, la del 10 de noviembre de 1955, siendo la actual: la Ley de la Procuraduría General de la República.

XXI.- LEGISLACION MEXICANA APLICABLE A LOS DELITOS CONTRA LA SALUD

Como complemento de este capítulo, citaremos en forma de lista los principales Ordenamientos Legislativos Mexicanos aplicables y/o relacionados con los Delitos contra la Salud.

- 1.- Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos; Art. 73, Fracc. XVI.
- 2.- Ley General de la Salud; Arts. 221 a 256 y demás relativos.
- 3.- Código Penal del Distrito Federal; Artículos 193 a 199 y demás relativos.

- 4.- Código Federal de Procedimientos Penales; Art. 254.
- 5.- Código Civil para el Distrito Federal; Artículos - 267, Fracc. XI; 450; 156, Fracc. VII.
- 6.- Código Fiscal; Artículos 46 a 51, 54, 56, 57 a 64. (D.O. 19-I-67).
- 7.- Código Aduanero.
- 8.- Ley Federal del Trabajo, Artículo 47, Fracc. XIII.
- 9.- Ley Federal de Reforma Agraria, Artículos 41, Fracción V; 81, párrafo 20; 200, Fracc. VI; 257, párrafo 2o. y el 5o. trans.
- 10.- Ley de Vías Generales de Comunicación; Artículo -- 324, Fracc. III.
- 11.- Ley General de Población, Reglamentado del Art. -- 27, Fracc. III.
- 12.- Reglamento de la Ley Federal de Radio y T.V.; - - Artículo 36, Fracc. VIII.
- 13.- Código Sanitario Federal, Artículos 145, Fracc. -- II; 147, 212, 271, Fracc. I; Capítulo VII; 290, -- 292, 297, a 301; 303 a 313, 315 a 317, 321.
- 14.- Reglamento para el Aprovechamiento de Drogas Ener- vantes procedentes de Decomisos; considerandos; -- párrafos 2o. y 3o.; Artículo 3o. y Artículo 1o. y

2o.

- 15.- Reglamento Federal de Toxicomanía; Artículo 2o.
- 16.- Reglamento para Droguerías, Farmacias, Laborato--
rios y Establecimientos Similares; Artículo 2o.,
I, II, VIII y IX; 3o. Segundo párrafo; 47, 73 úl--
timo párrafo; 88, Fracc. I.
- 17.- Reglamento Interior del Hospital Federal para To--
xicómanos; Artículo 5o. Fracc. III; 2o., segundo -
párrafo.
- 18.- Reglamento de la Policía Sanitaria del Distrito --
Federal; Artículo 18.
- 19.- Reglamento para el Control Biológico de Drogas y -
Productos Opoterápicos; Artículo 1o; 2o., primer -
párrafo, grupo A apartado 3; grupo B; Artículos 8
último párrafo y 33.
- 20.- Organización Mundial de la Salud; por la que se a--
doptó el término de "Farmacodependencia".
- 21.- Convención Unica de 1961 en Nueva York, sobre estu--
pefacientes.
- 22.- Acta Final y Protocolo de Modificación de la Con--
vención Unica de 1961, sobre estupefacientes.
- 23.- Convenio sobre Substancias Psicotrópicas, Viena --

1971, en relación con la fabricación, comercio, --
distribución, control y uso de las sustancias psi-
cotrópicas.

- 24.- Diario Oficial del jueves 29 de marzo de 1973, en
el que se publicó el Decreto por el que se ratifi-
ca el Convenio sobre Substancias Psicotrópicas de
Viena.

C O N C L U S I O N E S

- 1a.- La constitución del Derecho Internacional Penal, surge como una necesidad de hacer efectiva la responsabilidad de los Estados, por determinadas acciones u omisiones que lesionan el equilibrio de sus relaciones mutuas.
- 2a.- La justificación que en el terreno jurídico se les debe reconocer tanto al Tribunal de Nuremberg como al Tribunal de Tokio, son los de haber establecido el carácter criminal indubitable de las guerras de agresión y además, el haber reconocido al individuo persona física en el terreno del Derecho Internacional Público, como sujeto activo y pasivo del citado Orden Jurídico.
- 3a.- En el concepto clásico de jurisdicción coexisten dos elementos substanciales, diversos entre sí; uno de índole jurídico-político, que en la materia penal lo constituye el jus puniendi el otro, de carácter lógico, que consiste en un silogismo.
- 4a.- La Jurisdicción Internacional no es una función esencial de Gobierno determinado, sino un acto colectivo y voluntario de parte de varios Estados coordinados y libres, que de hecho, consienten en llevar parte de sus Derechos Soberanos, ante una corte internacional.
- 5a.- La Responsabilidad Internacional, original, surge cuando un Estado, por acción u omisión, viola los Derechos y/o los deberes establecidos por la Comunidad Internacional,

causando con ello un daño a otro o varios Estados.

- 6a.- Un Estado incurre en responsabilidad subsidiaria, cuando de acuerdo con el Derecho Internacional, no castiga a los individuos que realizan actos ilícitos, que van en contra de la Paz y la Seguridad Mundial.
- 7a.- La Prevención y Castigo de los Delitos en el Derecho Internacional, se deja en manos de los Tribunales de los Estados en donde se han cometido, de acuerdo con la competencia de su legislación interna.
- 8a.- Con relación a la Reparación del Daño ocasionado, se deben tener en cuenta las condiciones económicas del Estado Responsable y además deben ser equitativas y justas.
- 9a.- El consumo de los estupefacientes se remonta a los orígenes de la misma humanidad, habiéndose observado que en otras épocas, en grupos sociales bien integrados, su consumo aparentemente no era perjudicial, porque lo utilizaban con fines religiosos, terapéuticos, etc.
- 10a.- El Sistema Internacional de Control de los Estupefacientes y otras sustancias Psicotrópicas se orientan a la protección de la salud física y mental del hombre, efecto para la cual se han concertado una serie de tratados multinacionales con aspiraciones de universalidad.
- 11a.- La esencia de los tratados aplicables puede sintetizarse los siguientes principios:

- a) El reconocimiento de que las toxicomanías constituyen un riesgo para el hombre, y entrañan un peligro social y económico para la humanidad.
- b) Limitación en el empleo de estupefacientes y sustancias psicotrópicas a usos médicos y científicos.
- c) La necesidad de que existen operaciones y fiscalización internacionales constantes, a través de la acción concertada.

12a. Los sujetos, las normas y las instituciones del Derecho Internacional, deben ser cada día mejores y hacer mayores esfuerzos tendientes a impedir la creación, tráfico, uso y consumo de todos los tipos de drogas, alcaloides, estupefacientes y psicotrópicos en aras de la existencia misma del género humano y del futuro de las generaciones venideras, porque las actuales estructuras científico-jurídicas sólo han alcanzado en parte mínima dichos objetivos.

B I B L I O G R A F I A

ACHAVAL ALFREDO

"Manual de Medicina Legal"

Abeledo Perrot.- Buenos Aires,

1962.

ANTON ONECA

"Derecho Penal Tomo I"

Madrid,

1949.

APARICIO OCTAVIO

"Drogas y Toxicomanías"

Nacional, Madrid

1972.

CALDERON NARVAEZ GUILLERMO

"Revista Mexicana del Derecho Penal"

Enero, Abril 1973.

CARLOS FRANCO SODI

"Racismo, Antirracismo y Justicia Penal"

Andrés Botas.

CHARLES ROSSEAU

"Derecho Internacional Público"

DIENA JULIO

"Derecho Internacional Público, 4a. Edición"

J. M. Trías de Bes Bosch., Barcelona

1946.

"Enciclopedia Cultural"

Hispano Americana

1957.- Edif. Hispano Americano, Madrid.

"Enciclopedia de la Medicina y la Salud"

Miñón.

GARCIA RAMIREZ SERGIO

"Delitos en Materia de Estupefacientes
y Psicotrópicos"

Botas.

GARCIA ROBLES ALFONSO

"Conferencia de Ginebra y la Anchura
del Mar Territorial"

1959.

GARRIDO LUIS

"REVISTA CRIMINALIA"

Botas

1957.

MARIN

"Gran Enciclopedia del Mundo" 4a. Edición

HANS KELSEN

(Hugo Caminos y Ernesto C. Hermida)

"Principios de Derecho Internacional Público"

Ateneo, Buenos Aires.

HAYDE MARGARET O.

"Drogas Alteradoras de la Mente"

Diana,

1973.

"Informe de la Junta Internacional de

Fiscalización de Estupefacientes"

Ginebra

1972.

LAURIE PETER

"Las Drogas"

Alianza, 3a. Edición

Madrid, 1973.

LOURIA DONNALD B.

"Las Drogas que son y como combatirlas"

Diana, 1a. Edición

1972.

Memoria de la Procuraduría General

de la República

1972.

OPPENHEIM L.

(José López Oliman y J.M. Castro Rial)

"Tratado de Derecho Internacional Público"

8a. edición inglesa

Bosch, Barcelona

1961.

QUINTANO RIPOLLES ANTONIO

"Soberanía y Bases Militares"

Revista Española de Derecho Internacional

1955.

RIPOLLES QUINTANO

"Revista Española de Derecho Internacional"

por el Instituto Francisco de Vitoria

Madrid

ROCCO HUGO

"Teoría General del Proceso Civil"

Porría

SEARA VAZQUEZ MODESTO

"Derecho Internacional Público"

Porría

SHABTA ROSENNE

"The International Court of Justice: an Essay

Political and legal Theory"

Versmaa Stchapping, N.Y.

SORENSEN MAX

"Manual de Derecho Internacional Público"

Fondo de Cultura Económica

CARRANCA Y TRUJILLO RAUL

"Derecho Penal Mexicano"

Parte General

Ley General de Salud
Código Penal para el Distrito Federal
Porrúa

Código Sanitario de los Estados Unidos Mexicanos
Porrúa.

"Congreso Interamericano del Ministerio Público"
Publicado por la Procuraduría General de la
República
1963 (leg.)

"Convención Unica de 1961, sobre Estupefacientes:"
(Secretaría de Relaciones Exteriores) (Leg.)